✠

IESVS,
MARIA, IOSEPH.

ALEGACION IVRIDICA, POR DIEGO PICO, Y ESPERANZA CAMPOS, Conyuges.

CONTRA LA VILLA DE CASTALLA, del Reyno de Valencia.

SOBRE

Que no pueden dicho Diego Pico, y Esperança Campos, ser obligados à estar, y passar por la Concordia, que dize dicha Villa aver hecho con sus Acreedores: Y consiguientemente, que hà, y se hà de servir V. Mag. confirmar la Sentencia, dada en esta Causa à favor de los sobredichos Diego Pico, y Esperança Campos; no obstante la Restitucion in integrum, que contra dicha Sentencia tiene implorada la Villa.

§. I.

En que se demuestra, que la Concordia, que dize dicha Villa aver hecho con sus Acreedores Censualistas, es insubsistente, è invalida, y no puede perjudicar à los dichos Diego Pico, y Esperança Campos, otros de los Acreedores Censualistas.

N.1. PROPOSICION es assentada en Derecho, que la mayor parte no perjudica à la menor, en aquellas cosas, ò materias, que pertenezẽ, y tocan à muchos, vt singuli; porque en semejantes casos, siempre es mejor la condicion del que prohibe; *leg. Per Fundum, ff. de Servitut. rusticorum Prædiorum, leg. fin. ff. de Commun. divid.* Morla *in Empti. Iur. tit.* 12. *quæst. 9. num.* 1. D. Crespi *observat.* 112. *num.* 12. Stracca *de Decoctorib. 6. part. num.* 8. Y aunque esta Proposicion es firmissima in Iure, no dexa de tener algunas falencias, como las tienen todas, quę à Iure proponuntur: Ad Text. *in leg. Omnis definitio, ff. de Regul. Iur. & ibi DD.* Y la que al presente se ofreçe, & venit in controversiam, es la que naze de la *Ley fin. Cod. Qui bonis ceder. possunt.* En la que se dize, que la mayor parte de los Acreedores puede, in vita minori, conceder espera, moratoria, ò inducias, quæ sunt nomina vnivoca; Mausonius *de Causis Executivis, limitat. 6. numer.* 1. licet propriè ex leg. Inducię vocentur, *dict. leg. fin.* Heringiu. *de Fideiussorib. cap. 5. numer.* 101. *vers. Loquuntur.* Sic dictę, quod in diem ducantur; id est, differantur, vt in alia facti specie, in-

inquit Alciatus *in leg. Cum proponas* 2. *num.* 3. verſ. *Cum enim, Cod.de Pactis*, al Deudor, para pagar los Creditos, ò ſus deudas; Morla *in dict. quæſt.9.num.*1. *&* 3. Antunez *de Donation. lib.*4. *cap.* 42. Cardinal. de Luc. *de Credit. diſcurſ.* 152. Gratian. *Diſceptat. Forenſ. cap.* 222. Iranço *in Prax. proteſta.cap.*60.*num.*22. *& ſequent.* Idem Iranço *in Tractat.de Proteſt.cap.*49. Trentacinq. *Variar.Reſolut.titul.de Solutionib. lib.*3.*reſolut.*2. Salgad. *in Labyrinth. Creditor. part.* 2.*cap.*38. Cancer.*Variar. part.*3.*titul.de Pactis, num.*242. Melo *de Inducijs, quæſt.*2. *& ſeqq.* Baſ. *in Theatr. Iuriſprudent. cap.* 45. Apicela *in Tutamine Pauper. titul.* 1. *de Dilation. Quinquenal. ex num.* 1. *& ſeqq.* Merlin. *de Pignorib. lib.* 4. *titul.* 5. *quæſt.* 137. Ramonius *conſ.* 10. & alij plures in diſcurſu alleg. citandi.

2 Y aunque todos los dichos Doctores aſsientan, ſiguiendo la Diſpoſicion de dicha *Ley fin. Cod. Qui bonis cedere poßunt*; en limitacion de la ſobredicha Regla, nacida *ex dict. leg. Per Fundum, & dict. leg. fin.* de que la mayor parte de los Acreedores puede conceder al Deudor, in vita minori, eſpera, ò inducias, que in Regno vocantur Quinquenales, licet in diverſis Provincijs varijs nominibus appellantur; Mauſoni. *dict. limitat.*6.*num.*1. *& ſeqq.* para pagar ſus Creditos.

3 No menos aſsientan, que para que eſta Conceſsion ſea valida, y ſubſiſtente, y pueda perjudicar à la parte menor de los Acreedores, y aver eſta de eſtar à ella, aunque repugne, ſer precíſas muchas circunſtancias, y requiſitos; y de los mas principales, el vno es, que hà de ſer celebrada, y hecha por legitimos, y verdaderos Acreedores; Alexand.

in

in leg. Ius Gentium, §. Hodie, num. 10. *ff. de Pactis;* Antonius Faber *in Codic. titul. de Precib. Princip. lib.* 1. *titul.* 16. *diffinit.* 21. *num.* 15. Cardin. de Luca *de Credi. & deb. discurs.* 152. *num.* 15. Angel. *cons.* 213. *Incipit Simon, & Iacobus, per totum, quod est Collegij Patavini;* conviniendo en ella ad minus la mayor parte; *leg. Ius Gentium, §. Hodie, alias suum Hæredem, ff. de Pactis, leg. Maiorem, & leg. Rescriptum, eodem titul. leg. fin. Cod. Qui bonis ceder. possunt*, Anton. Fab. *dict. diffinit.* 21. *num.* 12. Cardin. de Luc. *dict. discurs.* 152. Salgad. *in dict. cap.* 30. *ex num.* 53. & omnes alij citati: Y que lo sean, lo debe justificar el Deudor; Rebuff. *in Const. de Litt. dil. annal. & artic.* 1. *gloss.* 1. *num.* 68. Mayormente si el Acreedor opone, no ser legitimos, y verdaderos los que han intervenido, ò firmadola; Anton. Faber *dict. diffinit.* 21. *num.* 15.

4 Lo otro, que el Deudor, à quien se le concede, ò la pide, sea pobre; esto es, que non sit solvendo, pues teniendo bastantes bienes para pagar, no es valida, ni subsistente; mayormente en perjuizio del Acreedor, que se opone, y repugna estar à ella, cùm cesset causa ob quam à Iure est permissa, & introducta ejus concessio; *dict. leg. fin. Cod. Qui bonis cedere possunt*, Gucu. *de Moratori. præscript. num.* 144. Apiçel. *dict. tit.* 1. *de Dilat. Quinquen. num.* 18. Salgad. *in dict. cap.* 30. *num.* 53. Gratian. *Disceptat. cap.* 222. *num.* 37. Leonzill. *de Privileg. Pauper. Privileg.* 84. De suerte, que para alegrarse, y gozar de ella, debe asimismo probar, y justificar plenamente la pobreza; maximè si se le opone, como en nuestro Caso, no serlo, como à Fundamento de su intencion, y qualidad precisa, y previa, para su justa Demanda, y Concession; Fontanell. *de Pactis, claus.* 5. *gloss.* 1. *num.* 32. *part.* 2. Apiçel. *dict. titul.* 1. *num.* 18. Afflict. *decis.* 377.

5 Y ambas cosas no concurren, ni quedan verifi-

rificadas en nuestro Caso, segun, y como se debe. No lo primero: Pues para la justificacion de ello hà presentado vna Certificatoria, puesta baxo el *num.* 1. en la que pareçe referir en ella Gaspar Serrano, Notario, y Escrivano, que dize ser de la Villa, corresponder, y pagar esta varios Censos, à las Personas en ella mencionadas: Hà presentado tambien muchos, y varios Cargamientos de Censos: Assimismo hà presentado tres Clavarias, ò Quentas, que dieron los Clavarios, correspondientes à los *Años de* 89. 90. *y* 91. *y* vltimamente, diversas Apochas, ò Cartas de Pago, que dize, ser de las Pensiones correspondientes à los Censos de la referida Certificatoria, hechas por las mismas Personas mencionadas en ella.

6. Y todos estos Papeles no justifican, ni prueban la realidad de dichos Censos; y assi, que los Sujetos, à quien se dize en ella pagar, sean verdaderos, y legitimos Acreedores.

7. No la Certificatoria, dicha baxo el *num.* 1. Porque hà sido hecha solo à instancia de la Villa; & Instrumentum factum ad instantiam vnius, non probat contra alium, qui ex eo lædi potest; Covarrub. *Practic. Quæst. cap.* 20. *num.* 9. Gratian. *Discept. Forens. cap.* 49. *num.* 6. Alexand. *cons.* 110. *num.* 4. *volum.* 2. Tum; quia Instrumentum non probat, quod refertur, & enunciatur in eo, nisi aliunde constet de enunciato, aut relato; Pareja *de Instrumentor. edit. tit.* 4. *resolut. vnic.* §. 3. *num.* 42. Y en los Autos no consta de los Censos, ò de la mayor parte, que se enuncia en ella, & sic non probat existentiam, & realitatem illorum; vt præter Parcja, Salgad. *de Retent. Bullar.* 2. *part. cap.* 26. *num.* 61. *& seqq. & cap.* 30. §. 4. *num.* 17. *& seqq.*

8. Sin que sea de relevancia dezir la Villa: Que la dicha Certificatoria hà sido hecha, y sacada de los Libros en que se escriven, y estàn descriptos los dichos Censos, y otras cosas, tocantes à ella; y assi, que mereçe

feè,

feè, y prueba lo contenido, y en ella referido; cum Libri Civitatis, aut alicuius Municipij, probent; Cravet. *cons.* 549. *num.* 2.

9 Porque ademàs, que no consta, ni pareçe, que la Villa tenga Librò, ò Libros algunos, en que estèn descriptos los Censos, que dize pagar, y tener sobre sì; ni constar, ni pareçer, aun en caso de tenerles, que de ellos estè sacada dicha Certificatoria; ni tal cosa en ella se enuncia; y aun puesto caso, que de todo esto constasse; Es insubsistente dezir, que merezca feè, y pruebe su contenido, particularmente contra dichos Pico, y Campos. Pues à los Libros de las Comunidades, y Extractos de ellos, entonçes mereçen algun credito, quando se hallan, y consta, que los Libros estàn puestos, y colocados en Archivo Publico, aut sub Custodia Publica; Mandelo de Alya *cons.* 16. *num.* 7. & *cons.* 249. *num.* 14. Y los Extractos estàn firmados à Commentariense; Pareja de *Instrumentor. edition. titul.* 4. *resolut.* 3. & 8. *num.* 35. & *seqq.* Xammar *diffinit.* 31. *part.* 1. Y siendo asi, que dichos Libros, que dize tener la Villa, no tienen, ni consta tener dichas circunstancias; se sigue, que no mereçen feè, y menos mereçerla sus Extractos, ò Certificatorias, como la dicha; aunque fuesse de ellos sacada, mayormente en perjuizio de Diego Pico, y Esperança Campos, aviendo sido hecha solo à instancia de la Villa, y sin su Citacion, vt loquens de similibus Certificatorijs aut fidibus; Farin. *de Testib. quaest.* 80. *numer.* 32. Decian. *cons.* 51. *numer.* 3. & *seqq. lib.* 1. Et præcipuè, no siendo Subditos de la Villa; Xammar *Rer. iudicat. part.* 1. *diffinit.* 8.

10 Y de menor relevançia serà dezir la Villa: Que à la Escritura del Oficial Publico, diputado in aliquo negotio, aut re, se le dà credito: Por lo que siendo el dicho Gaspar Serrano Escrivano de la Sala, y assi Oficial

Pu-

Publico, y diputado para escrivir las cosas tocantes à la Villa, que se debe estar à su Escritura; y assi à su Certificatoria.

11 Porque, aun dado caso, que constasse, que dicho Serrano es Escrivano de la Sala, qualidad diversa del Notoriado, lo que no consta, & verificanda erat tamquam qualitas extinseca, Cyriac. *controvers. 5. num. 38. & seqq. & controvers. 396. num. 11.* y que respecto de este, fuesse aplicable lo que dizen los Doctores, in ordine ad Scripturam Officialis, à Publico deputati aliquam negotiationem, vel ad scribendum in Libro illius, secundum Text. *in leg. Quædam, §. Numularios, leg. Argentarius*, & DD. *ff. de Edend.*

12 Como tambien adhuc posito casu, que fuesse verdadera la Proposicion de la Villa (de que la Escritura del Oficial, Publica Authoritate elegido, se huviesse absolutè de dar credito, y probasse) quod negatur: Pues tal Escritura no prueba, en perjuizio de Tercero; Menoch. *in consf. 39. num. 72. volum. 1.* Iasl. *consf. 103. nu. 1. volum. 1.* Maxime si Tertius non est Subditus, vt in nostro Casu Xammar. *dict. diffin. 31. num. 9. & seqq.* Scacc. *de Iudic. lib. 2. cap. 11. num. 128.* Etiam si Officialis sit Notarius: quia Instrumentum à Notario confectum, non probat, in præiudicium Tertij, tamquam res inter alios acta; D. Covarrub. *Practic. Quæst. dict. cap. 10. num. 9.* Menoch. *de Arbitrar. lib. 2. Centur. 1. cas. 91. num. 26.* quę omnia sine dubio procedunt contra Tertium absentem, aut in rebus, quę cum illo non geruntur, vt in nostro Casu, respectu Censuum descriptorum aliorum Creditorum; Menoch. *de Arbitr. dict. lib. 2. Centur. 1. cas. 91. num. 26. & sequent.* Cravet. *de Antiquit. tempor. §. Limitatur 4. num. 71.* Scacc. *de Iudic. lib. 2. cap. 11. numer. 117. & 118.* Aun por dicha Certificatoria no queda probada, ni se prueba la

rea-

realidad de los Censos que refiere; mayormente en perjuicio, y contra Diego Pico, y Esperança Campos: Pues para esto era à lo menos necessario, se huviera hecho con su Citacion; sicut dicitur de Extracto, aut Transumpto deducto ex Archivo Publico; Pareja *de Instrumentor. edition. titul.* 5. *resolut.* 2. *num.* 21. *& seqq.* Lo que no se ha hecho; & sic non probat, nec probare potest contra illos, vt res inter alios acta.

13 Ni serà de relevancia dezir la Villa: Que Diego Pico, y Esperança Campos se han valido, y vsado de dicha Certificatoria, diziendo, en virtud de ella, y por su contenido, resultar, y pareçer ser Acreedores en 16U535. libras Censo, segun los tres, que en ella se refiere pagarles la Villa: & qui vtitur Instrumento, videtur illud verificare, & approbare in totum: Porque dichos Diego, y Esperança, se han valido de ella solo en lo favorable, como pareçe de los Pedimientos presentados por su Parte: Y el que se vale, y vsa de los Instrumentos; mayormente de los que contienen Capitulos separados, vt ex dicta Certificatoria, con semejantes cautelas, no se entiende verificarle, ni aprobarle en todo, secundum communem opinionem, in Palatijs receptam; Actus enim Agentium, non operantur vltrà eorum intentionem; *leg. Non omnis, ff. Si certum petatur*, Pract. Papien. *in form. producti. Instrument.* in Gloss. *in illis passibus, num.* 2. *fol.* 331. Felinu. *in cap. Cum Venerabilis, sub numer.* 23. vers. *Limita* 2. *de Except.* Menoch. *de Arbitrar. lib.* 2. *Centur.* 1. *cas.* 93. *num.* 28. *&* 29.

14 Ni tampoco por los Cargamientos de Censos, que hà presentado: Pues ademàs de ser Copias,

pias, sacadas sin Autoridad de Iuezes, y por otros Notarios, que no les recibieron, ni les son Sucessores en el Oficio, & sic non probant, *For.* 8; *in fin. de Edendo*, D. Matthæu. *de Regimine*, *cap.* 10. §. 4. *num.* 24. Pareja *de Instrumentor. edition. titul.* 1. *resolut.* 3. *num.* 22. Muchos, y la mayor parte de ellos son diversos, y no conforman, ni en la cantidad, ni en los Nombres, à cuyo favor se reza en la Certificatoria estar cargados, y pagarse: & data hac diversitate; no cabe de ellos resultar justificacion, ni prueba, en orden à los de la Certificatoria: ex separatis, & diversis, non resultat, nec inferri potest vlla bona illatio; vt sunt Iura Vulgaria.

15 Y es de notar en este particular, que queriendo la Villa, en vista de la Oposicion de Diego Pico, y Esperança Campos, justificar la realidad de los Censos, mencionados en la Certificatoria, passe à presentar vn monton de Cargamientos, de otros Censos antiguos, y del todo diversos à los que se mencionan en ella, y dexa de presentar los que les corresponden, que es lo que debia hazer, y aver hecho: y lo huviera hecho, à tenerlos; pues nadie se presu me, que oculta aquel Instrumento, que haze à su favor; y como hà presentado vnos, podia, y le era mas facil, presentar los otros: Con que en no averlo assi hecho, y executado, es presumpcion muy fuerte, que no los tiene: Y que en los Censos que se refieren, y se dize pagar, segun dicha Certificatoria, ay mucha droga: Y es fixo, señor, que la ay; y por no ignorarla Diego Pico, y Esperança Campos, repugnaron estar à la Concordia, è hizieron Oposicion à ella: Y el no manifestarla palpablemente, es por la dificultad que llevan consigo semejantes

ma-

materias, y negociados; dolus, & fraus, non eſt facilis probationis.

16 Ni por las Clavarias, que dize hà preſentado, queda tampoco juſtificada la realidad de ellos: Pues ademàs de lo que llevamos dicho, particularmente ſobre que ſemejantes Libros, de donde ſe dize eſtar ſacadas, no prueban, niſi ſint ſub Publica Cuſtodia; maximè contra Tertium, & præcipuè ſi el Tercero no es Subdito, vt in noſtro Caſu; Xammar. *dict. diſtin.* 31. *part.* 1. Scaccia *dict. cap.* 11. *num.* 128. Genu. *de Scriptur. privat. lib.* 4. *de Lib. Rati. fol.* 225. *num.* 19. *& ſeqq.* Y que menos prueban ſus Extractos, y lo certificado de ellos; vt ſimili Noguer. *allegat.* 26. *num.* 66. aun Puesto caſo, que hizieran, ò pudieſſen hazer Probança alguna, no la hazen, en quanto à la realidad de dichos Cenſos, contenidos en la Certificatoria, ni que los Sujetos mencionados en ella ſean verdaderos ſeñores de ellos: Pues à lo ſumo, lo que puede reſultar de ellas, es, aver el Clavario pagado ſus Penſiones à los Sujetos en ella mencionados (aunque tampoco eſto reſulta, ni pareçe:) Y de que ſe ayan pagado las Penſiones, y à dichos Sujetos, no ſe prueba, què eſtos ſean verdaderos, y legitimos ſeñores de los Cenſos, ni la realidad de eſtos: Nam ex Inſtrumento, aut Libro, in quo apparet Cenſum; aut Gabellam eſſe ſolutam, non probatur Cenſus, nec Dominium illius; maximè, como al Clavario no le toque examinar, ni poner en ſus Quentas los Cargamientos, ò ventas de ellos, ſino lo que hà pagado; Bartholomæus Socin. *in conſ.* 208. *num.* 2. verſ. *Ex Libris Gabellorum, volum.* 2. Genu. *de Scriptur. privat. dict. lib.* 4. *fol.* 227. *num.* 35. Alexand. *in conſ.* 68. *num.* 2. *&* 3. *volum.* 3.

&

& facit Text. *in leg. Censualis*; & qui ibi notant, & dicunt DD. *Cod. de Donationib.* Quod ex solutione Gabellę, aut Census alicuius Fundi, non probatur Dominium Fundi.

17 De donde resulta, que tampoco por las Apochas, ò Cartas de Pago, que hà presentado la Villa, sobre la Paga de las Pensiones de dichos Censos, expressados en la dicha Certificatoria, otorgadas por los mismos Sujetos que menciona, queda probada su realidad, ni que los que las han cobrado sean legitimos, y verdaderos Acreedores, y señores de ellos.

18 Y aun puesto caso, que dieramos por legitimos, y verdaderos los Acreedores, y Censos mencionados, y referidos en dicha Centificatoria; aun no se puede dezir, que queda, y hà justificado, que la mayor parte de sus Acreedores ha firmado, y convenido en la Concordia: Pues Don Francisco Colomer, vno de ellos, no la firmò; vt patet ex Actis: Y siendo el Credito de este de 2000. libras; y el Credito de Diego Pico, y Esperança Campos, que tampoco la han firmado, de 16U535. libras, que cumulados, hazen 18U535. libras; se sigue, no averla firmado la mayor parte de los Acreedores, por quanto todos los Censos, y Creditos, que dize la Villa hazer, y responder, importan 34U400. libras; y defalcada de ellas la dicha cantidad de 18U535. libr. correspondientes à D. Francisco Colomer, y à los dichos Pico, y Campos, es menor la que resta, y corresponde à los otros Acreedores: & maior pars dicitur illa, cuius Creditum est maius; *leg. Maiorem, ff. de Pactis, dict. leg. fin. Cod. Qui bon. ceder. possunt, For. fin. titul. Qui bon. ceder. possunt, For. 16. de Pactis*, ibi: *Mayor part*

dbiem,

dhiem, qui es segons manera, è la quantitat del Deute, è no segon el Nom de les Persones. Etiam si Creditum, aut quantitas concernat vnam Personam; *leg. final. Cod. Qui bon. ceder. possunt*, ibi: *Et si quidem vnus Creditor, aliјs omnibus gravior in summa.*

19 Sin que sea de relevancia dezir la Villa: Que aunque es verdad, que dicho Colomer no consintiò en la Concordia, ni la firmò; pero que despues vendiò su Censo, ò Credito, à Pedro Serrano, el que la aprobò, segun, y conforme su tenor: Y asi, que stante dicta approbatione, ser fixo, que la mayor parte de los Acreedores hà convenido en ella.

20 Porque la dicha Venta, que hizo Colomer à Serrano, y la Compra que hizo este del referido Censo, es indubitable, ser, y estar llena de ficcion, y dolo, como fraguada, y negociada por la Villa, solo à fin de que pareciera, que la mayor parte de los Acreedores convenia en la Concordia; que por reconoçer lo contrario, por no firmarla Colomer, ni querer allanarse à ello, sino conservar su Credito, y Derechos ilesos, solicitò, y fraguò el negociado, de que le vendiera à dicho Serrano, y que este se cargasse otro sobre sì, à favor de èl, de la misma cantidad, y que despues passasse à aprobar la Concordia: y asi, con esto conseguir el que fuesse, ò pareciera estar aprobada por la mayor parte: y Colomer tener totalmente seguros, y resguardados sus Derechos, y Acciones.

21 Pues no es verisimil, que ningun Hombre de Entendimiento, hiziera, y executàra, real, y verdaderamente, y sin Resguardo, lo que hà hecho dicho Serrano, que es, comprar vn Censo, de vna

cantidad consideraratable, como de 2000. libras, sobre vna Villa, que se publica Pobre, y que por serlo, pretende pagar sus Pensiones, por vn tiempo tan dilatado, como el de veinte Años, à vna cantidad tan modica, como de quatro dineros por libra: y mas el cargarse otro Censo, de semejante cantidad, à favor del Vendedor, y pagarle à este à sueldo por libra, quando èl percibia solo à quatro dineros; ab insolitis enim, & ab eo, quod communiter non fit præsumitur dolus; Capicius Latro *consultat*. 35. *num*. 53. Decianus *respons*. 65. *num*. 12. *volum*. 2. & *respons*. 67. *num*. 15. *volum*. 3. sicut, & simulatio, Beciu. *cons*. 52. *num*. 78. & *seqq*. *vol*. 10. Et tàm vnum, quàm aliud Coniecturis probatur; Capicius Latro *consultat*. 35. *ex num*. 3. Saminiati. *controvers*. 27. *num*. 66. & 67. Cyriac. *controvers*. 54. *num*. 13. Surd. *cons*. 373. *num*. 33. Marot. *Disceptat*. *Forens*. *cap*. 40. Valençuel. *cons*. 68. *num*. 38. & *seqq*. Becius *dict*. *cons*. 52.

22 Y afiança no poco lo dicho, no solo el Motivo que se expressa en la Venta, de averla hecho Colomer, por muchos ruegos, que le hizieron; vt patet ex initio Instrumẽti illius: Pues esta expresion no puede evitar la nota de sumamente afectada, respecto, que à manos abiertas tomaria qualquiera, en caso semejante, que le cõprassen otro Censo como el dicho, y en la forma con q̃ se le comprò, pues con esto lograva cõservarle, y percibir las Pensiones por entero, y sin las contingencias, que lleva consigo el tenerle sobre vna Villa, que se professa Pobre, y que no tiene medios bastantes para pagarlas enteras; & similes prætextus, sicut Clausulę, aut cautelę insolitę arguunt simulationem, & dolum; Noguer. *allegat*. 10. *num*. 41. & *seqq*. sino tambien el que dicho

cho Serrano, en breves dias despues que le comprò, passò à probar la Concordia; pues su Compra fuè en 18. de Setiembre del Año de 1693. y à veinte del mismo Mes, y assi dos dias despues, passò à aprobarla; vt ex ipsis Instrumentis Vēditionis, ac Approbationis patet, & ex vicinitate Instrumentorum præsumitur dolus; Baz. *dict. cap.* 45. *num.* 88. en donde, por esta razon, passa à dezir, que las inducias se entienden fraudulentamente pedidas, y concedidas, quando entre la Concession de ellas, y de las Deudas contraìdas, media breve tiempo, respecto, que por la vezindad de los Instrumentos, se presume dolo en ellas; y que assi lo declarò la Ral Audiēcia, per Sententiam publicatam per Saboya, die 24. Ianuarij 1678. in favorem Michaelis Ximeno, Notarij, Procuratoris Administrationis Petri Iust. Militis, contra Ferdinandum Cortès, Notarium, Procuratorem Petri Pauli Retes, Agricolę Villę de Alcora, referente Senatore Marchio Roig, Regio Doctore, Actuario la Foz.

23 Lo otro: Porque aun dado caso, que fuesse cierta, y verdadera la Compra, que hizo dicho Pedro Serrano del dicho Censo de Colomer, aun es fixo, y constante, que no puede la Villa dezir, que la mayor parte de los Acreedores hà convenido, y firmado en la Concordia, ni que el Consenso, y Aprobacion del dicho Serrano sea eficàz para darle fuerça, y extenderla, en perjuìzio de Diego Pico, y Esperança Campos; vt patet ex dicendis *in* §. 5. huius Allegationis.

24 Ni tampoco hà justificado lo segundo, como debia; esto es, ser Pobre: Pues para ello hà presentado, ademàs de la referida Certificatoria, baxo el *num.* 1. y los otros Instrumentos, para cali-

fi-

ficar los Censos, à que dize estar tenida, otra Certificatoria, baxo el *num.* 3. recibida por el mismo Gaspar Serrano, en la que refiere las Rentas, y Medios de la Villa, que sumados, vienen à importar al Año 735. libras, y 10. sueldos. Por lo que importando los Censos, à que està tenida, 34U400. libras, y asi sus Reditos, à sueldo por libra, 17U200. reales: se convençe, no tener medios bastantes para la Paga de ellos, y sus Pensiones.

25 Y por estos, y dichos Papales, y Certificatoria, no queda probada, y verificada la Pobreza, segun, y como debia: Pues por la sobredicha Certificatoria, *baxo el num.* 1. y demàs Papeles, como se lleva põderado, no consta, ni por ellos hà probado la Villa, especialmente cõtra Pico, y Campos, el tener contra sì los Cẽsos, ò Creditos que alega, y dize estar tenida, y pagar: Ni tampoco por la otra, y dicha Certificatoria, baxo el *num.* 3. consta, ni prueba, aun para en caso que fuesse cierto hazer, y pagar dichos Censos, y Creditos, no tener para ello otros Medios, sino los que en ella se refieren; pues como llevamos dicho, tales, aut similes Certificatorię, aut fides, nullam probationem faciunt, nec facere possunt, præcipuè contra dictos Pico, & Campos, *supr à num. 6. & sequentib.*

26 Sin que obste el dezir à esto, que los Acreedores, quando se juntaron en la Cofadria de San Iayme de la Ciudad de Valencia, deliberaron, que el Syndico del Clero, vno de los otros Acreedores, y Diego Pico, examinàran dichas Certificatorias; y q̃ aviẽdose sido examinadas por dicho Syndico, por causa de no aver acudido Pico, en vista de los Libros de la Villa, y de las Claverias de diez Años antecedentes, hallò, y expresò, ser verdad lo conte-

tenido en ellas , como pareçe del Auto , que se recibiò en orden à ello, vt in Processu Concordię.

27 Pero esta Ponderacion no es de eficazia alguna. Lo primero : Porque quien hizo este Examen , es Mossen Ioachin Rico , diversa Persona del Syndico , que asistia en Valencia , al trasteo , y ajuste de la Concordia , que era Mossen Francisco Rico ; y no consta en los Autos , que dicho Mossen Ioachin sea Syndico , pues auque en el dicho Auto se enuncie , que fuè constituìdo tal , por otro recibido por Gaspar Serrano , en 19. de Febrero de 1690. este Auto , ò Syndicado , no se halla presentado en los del Pleyto , lo que era necessario , para que constàra serlo ; Losæu. *de Iur. Vniversit. lib. 2. cap. 1. num. 50. & 51.* Et Instrumento referenti, nunquam creditur, nisi constet de relato ; vt ad rem dicit Morl. *in Empor. Iur. part. 1. tit. 11. quæst. 1. num. 22. & seqq.* Y asi, no constando , que dicho Mossen Ioachin fuesse Syndico , el Examen que hizo , como su Atestacion, vt res omnino voluntaria, nullo modo se puede tener por relevante ; ad notata per Decian. *in cons. 51. num. 1. & seqq. lib. 2.*

28 Lo segundo : Porque aunque constasse ser Syndico, y como tal, aya hecho dicho Examen, que dize ; este no puede sufragar en nada à la Villa, vt nullum , tamquam factum non servata forma, pues lo hizo por sì solo , y la Comision fuè dada à èl , y à Diego Pico ; & quando aliquis Actus, aut Negotium committitur pluribus, aut duobus, maximè Nomine proprio , vt in hoc Casu , vnus, sine alio , non potest procedere, & si Actus factus fuerit solum ab vno , est nullus ; Altimar. *de Nullitatib. Rubric. 9. quæstion. 50.* Ricci. *Collectan. 3963. part. 9.*

29 Lo tercero: Porque tales Examenes, ò Ateſtaciones, como es la que haze dicho Moſſen Ioachin, no hazen prueba, ni feè alguna, ni la pueden hazer contra dichos Pico, y Campos, aviendo ſido hechas ſin ſu preſencia, y ſin juramento; mayormente quando, ni fallor, al tiempo que los Acreedores deliberaron ſe hiziera, ſu Procurador proteſtò, no venir bien à nada de lo que acordavan; *leg. Theopompus*, & ibi Barthol. *ff. de Dote prælegat. leg. Si quando, Cod. de Teſtib. leg. Ius iurandi, Cod. de Teſtament.* Coccin. *deciſ.* 182. *num.* 1. Salgad. *de Reg. Protect. part.* 3. *cap.* 13. *num.* 42. *& ſeqq.* Menoch. *conſ.* 385. *num.* 27. Alexand. *conſ.* 71. *num.* 9. *lib.* 3. Iaſſon *conſ.* 147. *num.* 48. verſ. *Sed præmiſsis non obſtantibus, & num.* 49. *& ſeqq. volum.* 2.

30 Lo quarto: Porque tal Aſſercion, en que dize aver hallado dichas Certificatorias verdaderas, no lo es; & patitur falſitatem, por quanto juntamente con ellas, ſe halla tambien preſentada otra por la Villa, que es la que eſtà pueſta baxo el *num.* 2. en que el dicho, y miſmo Gaſpar Serrano paſſa à referir las cargas, y gaſtos preciſos annuales, que dize tener la Villa; en la que ſe hallã tres Partidas; la vna, de que la Villa, vn Año con otro, gaſta, y conſume en Aloxamientos, y vagages de Soldados 25. libras; la otra, de que aſsimiſmo, vn Año con otro, expende en Aloxamientos de Oydores, Governadores de Xativa, y otros Miniſtros de Iuſticia, que ſuelen poſitivamente ir à ella, y otras vezes de tranſito, 70. libras; y la otra, que es la tercera, que en Syndicos à Valencia, y otras partes, gaſtos de Pleytos, que ſiguen, en Roma, en eſta Corte, y dicha Ciudad de Valencia, vn Año con

otro,

otro, 500. libras; y es incierto, y contra toda verdad, que haga tales gastos; pues de las Claverias de los Años 89. 90. y 91. presentadas por la misma Villa, en las que precisamente, si fuesse cierto tal consumo, avia de estar annotado, y puesto, por ser las quẽtas, que dà el Clavario, del Caudal que de ella hà entrado en su poder, consumido, y gastado; *ad leg. 82. ff. de Condition. & demonstrat.* no resulta, ni pareçe, que la Villa, vn Año con otro, gaste dichas cantidades, expressadas en dichas Partidas; pues en quanto à la primera Partida, solo pareçe hallarse en ellas, que en el Año de 89. se gastaron 35. libras: En el Año de 90. tres libras; y en el Año de 91. onze libras; y computadas estas tres Partidas, ad oculum patet, que no hazen, vn Año con otro, 25. libras. Y respecto de la segunda Partida, lo que pareçe, es, que el Año de 89. se gastaron 9. libras: En el de 90. ni vn maravedi; y en el de 91. diez y ocho sueld. Y en orden à la tercer Partida, que en el Año de 90. solo gastò 34. libras, por vn Pleyto, que le moviò la Ciudad de Alicante; y en los demàs Años de 89. y 91. no se halla aver gastado vna blanca: Con que el dezir, que hallò ser verdadero lo contenido en esta Certificatoria, quando de las mismas Claverias, como son las dichas, comprehendidas en las de los diez Años antecedentes, que dize examinò, y viò, para la certeza de ello, no pareçe, ni resulta tal consumo, ò gasto, segun dichas Partidas, como queda ponderado; se deduze pati falsitatem, vt facta contra veritatem, & sic, quod nihil relevat; Assertio falsa in vna parte, præsumitur falsa in alia; Menoch. *cons. 739. num. 1.*

31 Y menos obstarà dezir la Villa, que la dicha Centificatoria, con las demàs, y las Claverias,

han

han sido compulsadas con sus Originales, preçediendo Mandato de V. Mag. à lo que no contradixeron Diego Pico, y Esperança Campos; y assi, que mediando el estar compulsadas, lo que si se executò sin assistencia de ellos, fuè por no aver acudido, aunque se les notificaron dichas Letras, ò Mandato, que prueban, y no puede dezir lo contrario; mayormente no aviendo contradicho, quando se instò, y pidiò su Compulsa.

32 Porquè ademàs, que la Compulsa no se hizo segun, y como debia, guardando las Reglas de ella, prescriptas por Derecho, y estylo, vt ad oculum patet, ex his, quę ponit; Vestr. *in sua Prax. lib. 6. cap. 1. num. 12. & seqq.* Scacc. *de Iudit. lib. 2. cap. 11. num.* 883. *& seqq.* Se dize, que lo dicho pudiera proçeder, à lo sumo, en caso, que los Originales, ò Exemplares, con quienes se compulsaron, ò colacionaron, fuessen Autenticos, y probantes; pero no siendolo, como no lo son, como queda dicho *suprà ex num.* 8. *& seqq.* la circunstancia de averse compulsado, ò colacionado con ellos, no las haze, ni puede hazer que prueben; porque jamàs la Copia, ò Exemplo puede probar, ni prueba, aunque contenga, y sea hecha con toda solemnidad, si su Original no prueba, quia semper ei apponi potest, quod non probat, sicut Originale; Bald. *in Authenti. Si aliquando, sub num.* 14. vers. *Nunc de Exemplificatione, Cod. de Edend.* Scacc. *de Iudici. lib. 2. cap. 11. num. 666. & 753. & numer.* 819. Y aunque Diego Pico, y Esperança Campos no contradixeron, quando por ella se instò, y pidiò la Compulsa de dichas Escrituras, y Papeles; esta no Contradizion, no les estorva, y quita, que puedan oponer, y dezir, que no son probantes,

co-

como no lo ſon, ſus Originales, con quienes ſe pidieron compulſar, ò colacionaron; pues del tacito, ò mero Conſenſo, de que vnas Eſcrituras, ò Papeles ſe compulſen, ò colacionen con otras, ò con ſus Originales, no ſe induze el averlas aprobado, ſicut non inducitur quando quis non contradicit, aut conſentit, quod Exemplentur: Y aſsi, bien pueden alegar, y dezir, no obſtante el no aver contradicho la Compulſa, ò colacionacion de ellas, que no ſon probantes, como no lo ſon, las Eſcrituras, ò Originales, de quienes han ſido ſacadas, y con quienes ſe han compulſado, y colacionado; Bald. *in Authentic. Si quando, num.* 5. *Cod. de Edend.* Decius *in eadem Authentic. num.* 21. Covarrubias *Practic. cap.* 21. *num.* 5. verſ. *Poterit tamen Exemplatio.* Maſcard. *de Probationib. concluſ.* 711. *num.* 54.

33 Con que reſultando por todo lo dicho, que los Acreedores, que han firmado dicha Concordia, eſpecialmente la mayor parte de ellos, no ſon verdaderos, ni legitimos; de ſuerte, que computandoſe los que pueden pareçer legitimos, y verdaderos, con los que no lo ſon, aun no ſe puede dezir, ſer firmada de la mayor parte: Como tampoco, que la Villa ſea Pobre, cuya juſtificacion era neceſſaria, ſegun ſe lleva dicho, para que dicha Concordia, que dize hà hecho, pueda perjudicar à Diego Pico, y Eſperança Campos; y eſto, aun en caſo de aver ſido celebrada por legitimos Acreedores, y firmada de la mayor parte; ſe ſigue, ſer invalida, è inſubſiſtente, mayormente en perjuìzio de dichos Diego Pico, y Eſperança Campos.

§. II.

Que aun puesto caso, que dicha Concordia estè firmada por la mayor parte de los Acreedores legitimos, no perjudica à Diego Pico, y Esperança Campos, ni pueden ser precisados à passar por ella.

34 AVNQVE los Doctores vniformemente asientan, que en las dilaciones quinquenales, ò moratorias, sive sint datę à Creditoribus, vel à Principe, que en ellos se hallan comprehendidos los Acreedores, y Creditos hypotecarios; Melo *de Induc. quæst.* 8. *num.* 11. & 12. Gratian. *Disceptat. dict. cap.* 222. *num.* 15. & 16. Trentacinq. *Variar. Resolut. lib.* 3. *de Soluti. resolut.* 2. *num.* 2. & 3. Zevall. *Commun. quæst.* 701. *num.* 15. Leonzill. *dict. Privileg.* 84. Passan à questionar, y dificultar, regulando à los Censos por otra especie de Creditos, que los hypotecarios, si lo dicho proçede, y tiene lugar respecto de los Creditos, ò Acreedores Censualistas; y en ello vàn varias las opiniones, diziendo vnos, que si: vt sunt Leotard. *de Vsur. quæst.* 85. *num.* 12. & *seqq.* Avendañ. *de Censib. cap.* 110. *numer.* 5. Castillo *de Aliment. cap.* 12. *num.* 11.

35 Y otros, que no; Bonius Carnotens. *de Censib. articul.* 75. *num.* 108. vbi dicit, quod hæc opinio negativa est secuta communiter à DD. Paschal. *de Virib. Patr. Potestat. part.* 2. *cap.* 9. *num.* 69. Ann. *sing.* 101.

36 Sed quiquid sit attento Iure Communi, lo cierto es, que attentis nostris Foris, qui sunt Ius Municipale, que ni el Principe las puede conceder, en

per-

perjuìzio de los Acreedores Censualistas, ni los Hombres tampoco lo puedē executar, en perjuìzio de ellos: De suerte, que la mayor parte de los Acreedores, no puede, en perjuìzio de la menor, ò de el Acreedor Censualista, concederlas al Deudor, ni hazer otra qualquier Concordia; sino que este, no obstante illa, licet sit facta, & firmata à maiori Creditorum parte, podrà executar por sus Pensiones, y no estarà obligado à estar, ni passar por ella, sino quiere; ni V. Magèstad (salva su Real Clemencia) le puede obligar à ello; *Forus 57. de Iure Emphytheutic.* ibi: *E com en cara se poguès dir, que la mayor part dels Acrehedors, y consentissen, ò fessen Composicio, ò Avinensa alguna, ab los obligats de dits Cēsals, ò violaris los altres Acrehedors hauent Censals, ò violaris, no haguessen lurs execusions tot empaxament algu, ni haguessen per forsa seguir la Avinensa de la mayor partida; ne daço vos senyor, ò lo senyor Duch, ò vostres Oficials los puscats forçar; è si lo contrari era fet, è feya, que no valgues, ans fos nulle.*

37 Vbi notanda sunt verba illa: *Composicio, ò Avinensa alguna*, quę sunt verba vniversalissima, dictio enim quæcumque, sicut dictio quælibet sunt vniversalissima, quæ omnes Casus includunt, & nihil intactum relinquunt; *leg. à Procuratore, Cod. Mandati, cap. Solita, de Maioritat. & obedient.* Gloss. *in cap. Quicumque, de Sentent. Excommunicat. lib. 6.* Salgad. *de Regia Protection. part. 2. cap. 10. numer. 86.* Paris. *de Confidenti. quæst. 27. num. 20. & 34.* Nicol. Anton. de Palm. *in Miscelan. Iur. part. 2. gloss. 3.* Pareja *de Instrumentor. edition. titul. 2. resolut. 9. nuu. 28. & seqq. & titul. 5. resolut. 5. num. 5. & seqq.* Et Avinen-

sa,

sa, Transactio, Concordia, aut Compositio, sunt synonima, & vnivoca; Boven. *de Iur. vsur. & abus. cap. 2. fol. 2.* & indicant verba illa: *Ne aguessen per forsa de seguir la Avinensa de la mayor partida.*

38 Y esta Assercion toma mas fuerça, y se califica, considerandose, que en dicho Fuero se halla inserta la Constitucion, que ay en Cataluña sobre este particular, mandandose, se observe en nuestro Reyno: Y en dicha Constitucion, y por ella, no ay duda, que expressamente se halla estatuìdo, que la mayor parte de los Acreedores, no puede, en perjuìzio de la menor, ò Acreedor Censuario, conceder dilacion, ò moratoria al Deudor; Cancer. *Var. part. 3. tit. de Pact. num. 245.* qui licet dicat hanc, & talem Constitutionem esse exorbitantem à Iure, tale dictum, non est securum, cum exorbitans à Iure illud dicatur, quod contra Communes Regulas illius est inductum; Gallini. *de Verbor. significat. lib. 7. cap. 1. num. 3.* Et non est contra Ius, nec contra Regulas illius, quod maior pars Creditorum, non possit, in præiudicium minoris, aut Creditoris Censuarij, concedere Debitori dilationem, aut moratoriam, cum tale non inveniatur à Iure præscriptum, nec Regula vlla illius hoc dicat, immò potius super eo sunt varię opiniones, & opinio negativa est multum valens, & communiter secuta; vt diximus ex Bonio Carnatensi.

39 Y lo que totalmente quita toda duda, confirmando nuestra Assercion, es *el Fuero final Curiar. 1552.* el que, despues de mencionar el referido Acto, y Decreto de Cortes de Cataluña, inserto en el dicho *Fuero 57.* y dezir, que por èl se halla establezido, que aunque la mayor parte de los

los Acreedores haga Concordia con los Obligados à los Censos, los otros Cēsualistas puedan executar por sus Pensiones, ibi: *E ab lo dit Acte de Cort, entre les altres coses, expressament es provehit, que en cara que la mayor part dels Acreedors fes Concordia ab los Obligats en dits Censals, no puguen empachar à los altres Censalistes, que voldràn executar per les Pensions à ells degudes.* Passa despues à estatuir, à efecto de quitar algunos abusos, que la malicia de los Hombres avia introduzido, que sin duda seria este genero de Concordias, ù otros Arbitrios semejantes, para diferir la Paga de tan justificados Creditos; facta enim cõtra Constitutiones, & Foros abusus, dicuntur Ferrer *Observat. cap. 20. num.* 10. Mieres *in Constitut. Cathalon. part. 2. Coll. 9. cap. 21. num. 2.* De que por ninguna Concordia, que se haga por la mayor parte de los Acreedores Censualistas, ò instancia, que se aya de poner Colector en los Lugares, sobre los que estàn cargados los Censos, ò alias, no puedan ser impedidos los Acreedores Censualistas, si quisieren executar por sus Pensiones, sino han firmado dicha Concordia, no obstante, que se alegue, que la Concordia, ò instancia, se aya hecho por la mayor parte de los Acreedores Censualistas, ibi: *E per ço los tres Brasos del Regne de Valencia supliquen à Vostra Real Maiestat, li plasia tolent los dits abusos, è declarant, en quant menester sia, lo dit Acte de Cort provehir, que per NINGUNA Concordia, que es faça per la mayor part dels Acrehedors, ò instansia, que es faça, de possar Colector en los Llochs, sobre los quals son carregats dits Cēsals, ò aliàs, no puguē ser empaxats los Crehedors Censalistas volent executar, puix no hayen fermat en dita Concordia, no*

obs-

obſtant, que la dita Concordia, ſe alegue, es façà instanſia per la mayor part dels dits Crehedors Cenſaliſtas.

40 Quid clarius, quid expreſsius, de que por eſte Fuero ſe halle declarado, eſtatuìdo, y diſpueſto, que la mayor parte de los Acreedores Cenſualiſtas no puede hazer Concordia, concediendo dilacion, ò eſpera al Deudor, ò Lugar, que eſtà obligado à los Cenſos, en perjuìzio de la menor; y que eſta no obſtante, podrà executar por ſus Penſiones; pues dichas palabras: *Que per NINGUNA Concordia*, ſon vniverſales negativas, que negant in totum, & non patiuntur reſtrictionem; *leg. Is, qui ducta, §. Vtrum*, & ibi DD. *de Rebus dubijs, cap. Deus Omnipotens* 2. *quæſt.* 1. Verall. *deciſ.* 238. *num.* 2. *part.* 3. Corneus *conſ.* 70. *num.* 12. *lib.* 2. Riminald. *Inſtitut. de Donat.* §. 1. *num.* 70. Tancredin. *conſultat.* 44. *num.* 5. Salgad. *de Regia Protect. part.* 2. *dict. cap.* 10. *num.* 85. *&* 86.

41 Ex quibus, reſultat, & apparet, quam ſine Fundamento auſus ſit dicere Baſ. *in Theatr. Iuriſprudent. dict. cap.* 45. *num.* 69. quod caſus dilationis, aut moratoriæ, in ordine ad Cenſus, reſpectu Creditorum, eſt omiſſus à Foris, & ſic, quod relinquendus ſit Iuri Communi, caſus enim omiſſus dici nunquam poteſt, cui verba alicuius diſpoſitionis licet generalia conveniunt; ſed expreſſus Beciu. *in conſ.* 14. *num.* 13. *& ſeqq. volum.* 1. Decian. *in reſponſ.* 56. *numer.* 21. *vol.* 2. *& reſponſ.* 34. *numer.* 102. *& reſponſ.* 124. *num.* 34. *& ſeqq. volum.* 3.

42 Siendo, pues, conſtante, que por dichos Fueros ſe halla diſpueſto, y eſtatuìdo, que el Acreedor Cenſualiſta, que no hà firmado en la

Con-

Concordia, aunque sea hecha por la mayor parte de los Acreedores, que no puede ser precisado a passar, y estar à ella, sino que puede executar por sus Pensiones; en virtud de las quales, repetidas vezes lo tiene declarado la Real Audiencia, en Casos semejantes como el nuestro; vt Sententia per Benavides, publicata 24. Februarij 1656. cuya Copia, feè faciente, està en el Processo corriente, *fol.* 125. en la qual pareçe, que aviendo Mossen Geronimo Villanueva, Administrador de los bienes de Isabel Iuana Perez, y Margarit, executado al Oficio de Perayres de la Ciudad de Valencia, por las Pensiones de dos Censos, y averse declarado, valer, y tener el Executorio; procurando llevarles à execucion, el dicho Oficio intentò suspenderla, y alegò para ello, que avia, y tenia hecha Concordia con sus Acreedores, prescriviendose en ella la forma de pagar sus Creditos, recibida por Benito Aguilar, en 23. de Março de 1653. y que assi, suplicava, se declarasse: Que dicho Mossen Geronimo Villanueva debia estar à ella, y q̃ no podia proçeder, y passar à executarle en virtud de dichas Sentẽcias obtenidas, por las Pẽsiones de dichos dos Censos. Y la Real Audiencia passò à declarar: Que respecto, que dicho Mossen Geronimo no avia firmado en dicha Concordia, y segun Fueros del Reyno, aunque estuviesse firmada por la mayor parte de los Acreedores, de lo que no constava, siendo Acreedor Censualista, no debia estar à ella, ni se le podia impedir executasse por las Pensiones, ibi: *Et attento, quod dictus Hieronymus Villanova non firmavit in dicta Concordia, & sic iuxta Foros Regni, quamvis illa esset firmata per maiorem partem Creditorum dicti Officij (de quo non constat) nõ tenetur illi stare, nec impediri potest dicta executio, &c.*

43 Y por otra Sentencia, etiam publicata per Alrreus, die 1. Februarij 1640. inter Franciscum Amella, Civem, & Oppidum de Fortaleim, & Villam, & Honorem Corbariç; cuya Copia, feè faciente, tambien està presentada en la Pieça corriente, *fol.* 127. Y pareçe de ella, que dicho Amella trabò execucion contta dichos Lugares de Fortaleiñ, y Corbera, en la Baylia de Valencia, en virtud de cierto Censo, la que llegò à estado de Comprador de Corte, y que en este punto fuè variada à la Real Audiencia, en que tambien se suplicò, se despachara Comission contra dicho Comprador. A lo que se opuso la Villa, suplicando, se mandàra sobreseer en dicha execucion, tomando por Fundamento vna Transaccion, ò Concordia, hecha entre ella, y sus Acreedores, sobre la Paga de los Reditos, y annuas Pensiones, licet invito, & se opponente dicho Amella; y que aviendose proveìdo por la Real Audiencia, que se sobreseyera en ella, por estar pendiente la Consulta, que se avia hecho à V. Mag. sobre el Decreto, y Confirmacion de dicha Concordia; el dicho Amella suplicò de dicha Procession, y beneficio illius fuè revocada; hoc Motivo, que totalmente califica, y confirma el expressado en la otra Sentencia, afiançando nuestra Pretension, ibi: *Et attento, quod iuxta Foros Regni maior pars Creditorum, mediante Transactione, sive Concordia, non potest impedimentum præstare Creditori Censuario, qui non firmabit in dicta Concordia, vt expediri non valeat actiones virtute Instrumenti Census adversus communem Debitorem; & pendentia prædictæ Consultationis (cum non sit iudicialis) obstare nequit, stante Foro, & Privilegio, in eo concepto prædictæ executioni, virtute prædicti annui Census, per prædictum Amella, Ceditorem Censuarium, & ad-*

& adversus Concordiam prædictam se opponentem.

44 Ac etiam alia Sententia, publicata per Vincentium Pareja, mandati scribam, *die* 8. *Aprilis* 1690. cuya Copia, feè faciente, tābien se halla presentada; en la qual pareçe, q̃ Marçelo Felix Avellaneda, Procurador, y Administrador de los bienes de D. Luis Escribà, y Zapata, instò Mandamiento Executòrio en la Governacion de Valencia; contra la Condesa de Gestalgar, *en* 13. *de Octubre de* 1684. por la cantidad de 571. libras, 13. sueldos, y 4. dineros; por las Pensiones corridas hasta el dia de la Muerte de dicho Don Luis, de vn Censo de propiedad de 3U. libras, cargado por Don Gaspar Mompalau, Señor de Gestalgar, y Doña Maria Ferrer, à favor de Don Luis Viues, y Mercader, Señor de Montichelbo, por Auto recibido por Ioachin Marti, Notario, *en* 1. *de Noviembre de* 1659. Y aviendose variado à la Real Audiencia, pretendiò dicha Condesa suspender dicha execucion, respecto de que dicho Marçelo Felix avia de passar por la Concordia, que tenia hecha con los Acreedores de la Casa, y Estado de Gestalgar, segun Auto recibido por Ioseph de Vtrebo, *en* 8. *de Octubre de* 1665. confirmada, y decretada por V. Mag. en este Supremo Consejo; en cuya execucion, los Acreedores à dicho Estado dividian entre sì 1U200. libras, q̃ se depositavan todos los Años en la Tabla de la Ciudad de Valencia, à efecto, que dicha cantidad entre ellos se dividiesse, à sueldo por libra; y la Real Audiencia declarò: No deber passar por ella, respecto, que ademàs de no constar, que dicho Don Luis la huviesse firmado, fuè decretada por este Supremo Consejo de Aragòn, con la Clausula: *Servatis Foris, & Privilegijs*. Y respecto, que segun Fueros del Reyno,

H el

el Acreedor Censualista no puede ser precisado à passar por la Concordia, hecha por otros Acreedores Censualistas, que valia, y tenia dicho Mandato Executorio, y debia llevarse à execucion, &c. ibi: *Nam vltra, quod non apparet D. Ludovicum Escribà, Zapata, & Bertràn, in dicta Concordia firmasse; illa fuit decretata per dictum Sacrum Supremum Aragonum Consilium, apposita Clausula, Servatis Foris, & Privilegijs, & iuxta Foros Regni Censualis Creditor cogi, non potest transire per Concordiam, per alios Creditores Censualistas factam; ideo dictum Mandatum Executorium valere, & tenere, &c.*

45 Y es de notar, que en este Caso pareçe, que no avia concedida dilacion alguna, ni durante ella pagar las Pensiones à menor cantidad, ò Fuero, ni redencion parcial de Censos por joya, como en el que se discepta, sino solo el que los Acreedores fuessen à cobrar sus Creditos à la Tabla de la Ciudad, en donde se depositava dicha cantidad de 1U200. libras para ello, y assi la Condesa librarse de las molestias de ellos, y de otras cargas, que le tocan al Deudor, sobre la paga, y modo de pagar sus deudas; Cens. *de Cens. quæst.* 86. y se declarò: No estar obligado à passar por ella dicho Administrador, atendidos los Fueros de el Reyno, que son los citados, *For.* 57. *de Iur. Emphytheutic. & For. final. Curiar.* 1552. que son los que hablan de esta materia; ad Text. *in leg.* 2. *ff. de Liber. & Posthum. & leg. Si Fundus, ff. de Fund. instruct. & instruct. legat.*

46 Se sigue, que no aviendo Diego Pico, y Esperança Campos firmado la dicha Concordia, que hà hecho la Villa, y opuestose à ella, como se han opuesto, no queriendo passar, ni estar à su observancia, sino cobrar por entero sus Pensiones; pareçe, que

que V. Mag. attentis dictis Foris, se hà de servir declarar, quod non tenentur stare illi, nec cogi possunt transire per illam, & quod valent experiri actiones suas virtute Instrumenti Census contra communem Debitorem, vt est Villa, vt disponunt, & statuunt *dicti Fori 57. & For. fin.* & fuit declaratum in dictis Sententijs.

47 Sin que sea de relevancia dezir la Villa, que la referida Sentencia, dada entre Mossen Geronimo Villanova, y Oficio de Perayres, habla de vn Credito, sobre el qual avia recaìdo Sentencia; lo que no milita, ni concurre en nuestro Caso; y asi, no ser aplicable à èl.

48 Porque la calidad, y circunstancia, de que sobre vn Credito aya Sentencia, aunque aya passado en cosa juzgada, no haze, que no estè comprehendido, y venga en semejantes Concordias, ex eo, què estas se hazen, no para destruir la obligacion, sino para diferir la execucion; Baz. *in Theatr. Iurisprudent. dict. cap. 45. num. 81.* Y asi vèmos, que en la referida Sentencia no se atendiò dicha circunstancia; y solo la que se atendiò, vt apparet ex ipso Motivo, *leg. Ad probationem*, ibi: *Tenor Scripturæ demonstrat, C. de Probation.* fuè, que el Credito era, y dimanava de Censo, como eran sus Pensiones, y que segun Fueros, el Acreedor Censualista, que no quiere estar à Concordia alguna, hecha por los otros Acreedores, aunque sea hecha por la mayor parte, no està tenido à ella, y puede libremente executar por sus Pensiones.

49 Y de menor relevancia serà dezir, que la otra Sentencia, dada à favor de Francisco Amella, contra el Lugar de Fortaleiñ, y Villa de Corbera, tambien no es aplicable à los terminos, y Caso nuestro,

tro,respecto, que cayò en vn Credito, sobre el que la execucion avia llegado à punto, y estado de Comprador de Corte.

50 Porque si bien es verdad, que en ella se atendiò este punto, y estado, no fuè como principal Motivo para su declaracion, sino aumentativè, vt de notat dictio, *maximè*, ibi: *Maximè attento statu executionis prædicta*, dictio enim, *maximè*, quando apponitur alicui motivo, aut rationi censetur apposita augmentativè, sin disminuir, y quitar la razon principal; Barbos. *de Dict. dict.* 197. *num.* 5. que fuè en dicha Decision, que atendidos los Fueros del Reyno, el Acreedor Censualista, que no hà firmado en la Concordia, aunque sea hecha por la mayor parte de los Acreedores, y se opone à ella, no se le puede impedir, que intente sus acciones, que le competen, en virtud del Cargamiento de el Censo, contra el comun Deudor; y assi, que no se le puede estorvar, ni embarazar, que execute, atendido el Privilegio, que el Fuero concede à semejantes execuciones, dimanantes por razon de Censos, y sus Pensiones.

51 Todo lo qual proçede con mayoria de razon, si se considera, que los Censos de Diego Pico, y Esperança Campos son recientes, y cargados despues de la Expulsion de los Moriscos, la que diò ocasion à varias, y diversas Pragmaticas, sobre semejante genero de Censos, cargados sobre Lugares, y Alhamas; pues el vno, que es el de 13U935. libras, fuè cargado à 20. de Febrero de 1675. vt apparet ex Carricamento illius in Processu Restitutionis, presentado por la misma Villa; y aunque fuè cargado para redimir, y extinguir otros Censos antiguos, y entre otros se rediniò vno, cargado à favor del Conde de Concentayna, de 9U. libras Propriedad, cargado à 20. de

Ene-

Enero de 1595. no se puede dezir, que no se hà cargado despues de la Expulsion de dicho genero de Gente; y esto aunque, à favor de dicho Diego Pico, y Esperança Campos estuviesse puesta la Clausula, y Pacto de entrar à suceder en el lugar, y Derechos de el Conde; pues esta solo obra la subingresion en ellos, en quanto à la prelacion de otros Acreedores; pero no quita, que el dicho Cargamiento, hecho à favor de Diego Pico, y Esperança Campos, sea reciente, como nuevo: cum per illum novata sit actio, & obligatio; Amat. *Variar. Resolution. resolut. 7. volum.* 1. Y assi hecho despues de dicha Expulsion, como esta se executasse en los Años de 1609. Paschal. *de Virib. Patr. Potestat. part.* 1. *cap. 7. num. 75. & seqq.* en donde refiere el Vando, que se publicò en Valencia, en orden à ella, en 22. de Setiembre de dicho Año, siendo Virrey el Marquès de Caraçena.

52 Y que los otros Censos sean tambien cargados despues de dicha Expulsion, es indubitable, no obstante, que la Villa lo hà procurado ofuscar, no respondiendo en derechura à las Posiciones, que se pusieron, y presentò para ello; y se colige de lo que dize en los Pedimientos, que en Nombre de ella se presentaron; vno en 19. de Iunio de 1695. y el otro en dos de Março de 1696. de que el Censo de mil libras es parte, y porcion del que se cargò por ella à favor de Mossen Gaspar Rico, de 2U075. libras, en siete de Setiembre de 1612. y que el otro Censo de 1U200. libras, es assimismo porcion del cargado à favor de Marcos Serrano, de 1U600. libras, en 21. de Diziembre de 1619. Y assi, de vnos Censos cargados despues de la Expulsion, pues fuè, como se lleva dicho, en el Año de 1609. confessio enim Syndici facta in Libello contentiosę iurisdictionis, aut

I iu-

iudicij, probat contra Communitatem; Hector. *de Virib. Confession. part. 6. cap. 1. num. 17.* Add. ad Burat. *decis. 453. num. 10.* Losæu. *de Iur. Univers. part. 2. num. 75.* Y siendo cierto, que los Censos de este genero no estàn comprehendidos en las dichas Pragmaticas, sino que gozan enteramente de los Privilegios, que por Fuero se les concede; pareçe, que no puede aver Consideracion alguna, que dè fuerça, y eficazia à la sobredicha Concordia, para obligar à Diego Pico, y Esperança Campos à que estèn, y ayan de passar por ella, segun se declarò en este Supremo Consejo, en 17. de Setiembre de 1670. à favor de Don Gesualdo Roca de Baynatos, contra la Villa de Onda, segun, y como yà se tenia declarado entre la misma Villa, y otros Acreedores, en 17. de Febrero de 1650. La qual pretendiò, que el dicho D. Gesualdo debia passar por la Concordia, que avia hecho con sus Acreedores, y estava decretada por este Supremo Consejo, por Decreto hecho en 10. de Febrero de dicho Año: Lo contrario pretēdiendo dicho Don Gesualdo, y que dicho Decreto no le dañava, ni comprehendia, respecto, q̄ ademàs, que por los dichos *Fueros 57. de Iur. Emphytheutic. y fin. Cur.* 1552. el Acreedor Censualista, que no hà firmado en la Concordia, no debe, ni puede ser precisado à passar por ella, y puede libremente executar por sus Pensiones; que sus Censos eran cargados despues de la Expulsion de los Moriscos, y assi, que conservavan del todo los Privilegios, que por dichos Fueros les eran concedidos à ellos, y à sus execuciones: Por lo que no podia, por camino, ni Consideracion alguna, ser precisado à estar, y passar por ella.

53 Lo segundo: Porque por dicha Villa se halla expressamente renunciado, y con juramento, à

fa-

favor de Diego Pico, y Esperança Campos, à este, y qualquier genero de dilaciones, longamento, ò sobrecessoria, que puedan embarazar, en la menor cosa, la cobrança de sus Pensiones, y las execuciones trabadas por razon de ella, vt apparet *ex Instrumento Carricamenti Census, in Processu Restitutionis præsentato, sub num. 9. fol.* 197. quę renuntiatio attento Iure benè fieri potest; Melo *de Inducijs, quæst.* 2. *num.* 12. *& seqq.* Et concurrente simili renunciatione, maximè iurata, Villa, nec alius Debitor similis, se puede valer de semejantes Concordias, y medios, para diferir, en la menor cosa, la paga de sus Creditos, y estorvar no ser executada por razon de ella; mayormente por aquel, que no quiere convenir, ni hà venido en ellos; Baz. *in dict. cap.* 45. *num.* 74. Mel. *dict. quæst.* 12. *num.* 19. *& seqq.*

§. III.

En que se confirma, y afiança lo dicho.

54 A Lo ponderado en el §. antecedente, pareçe oponerse vna Assercion de el señor Crespi, *en la observat.* 112. *num.* 13. en donde, despues de aver dicho en el numero antecedente, que en las materias, y cosas que pertenezen à muchos, vt singuli, que la mayor parte no puede perjudicar à la menor, ista reluctante, & invita; passa despues à dezir, que esta Regla, segun Derecho, tiene varias limitaciones, y que la vna de ellas es, que aunque la mayor parte de los Acreedores no puede, en todo, ò en parte, remitir la deuda al Deudor, en perjuizio de la parte menor, que bien puede, invita ista, concederle dilacion, ò espera; ex Text. *in leg. Ius Gentium* 7.

§. Ho-

§. Hodie alias, leg. Et suum Hæredem, §. Hodie, ff. de Pactis; y que de este modo se concilia el *Fuero fin. Curiar.* 1552. como hà sido declarado en varias Sentencias, dadas en la Real Audiencia de Valencia, y que la vna de ellas es la dada, y publicada en 3. de Setiembre de 1609. entre Iuan Sesse, y Lucas Gombau; y que asi se hà declarado non semel in hoc Supremo Consilio.

55. Y aviendo passado à examinar esta Assercion, por averme parecido, equivocarse dicho señor Crespi; para mas afiançarme en ello, solicitè el ver la dicha Sentencia, que cita, por singular, y especial, en su calificacion, que es la dada entre Lucas Gombau, y Iuan Sesse; y lo que resulta, y pareçe de ella, es, segun la Copia presentada en los Autos, que Gabriel Domenech, Bautista Montagut, y Vicente Ferrer, Mercaderes de Cueros, Acreedores que eran de Iuan Sesse, le concedieron inducias de cinco Años; à las que Lucas Gombau, otro Acreedor, no queria estar à ellas, por quanto su Credito procedia de venta de cosas muebles; y segun Fueros de el Reyno, semejante Credito tiene el Privilegio, de que si el Comprador no paga el precio, pueda ser detenido en las Carceles, hasta su total satisfación, y paga; y que esto no obstante, respecto de que dichos Domenech, Montagut, y Ferrer, eran mayor en numero, y su Credito superior al de Gombau, pues el Credito de este era de 50. Pesos, y el de los otros era de mas de 150. libras, que se declarò, deber dicho Gombau estar à ellas, sin q̃ le sufragasse el dicho Privilegio, concedido por Fueros, al Credito procedido de venta de cosas muebles; porque en estas inducias, *nec hypotheca, nec supradicti Privilegij ratio haberi debet.* De donde pareçe inferir el señor Crespi, que tampoco en tales inducias

se

se debe tener razon de los censos, por contener regularmente hypoteca; y que assi con esto queda conciliado el *Fuer. final. Curiar.* 1552.

56 Y esta assercion del señor Crespi, y de el modo que llevamos entendida, sigue Baz. *in dict. cap.* 45. *num.* 67. sin examen alguno, lleno de contradiciones; pues auiendo dicho antecedentemēte, q̃ la mayor parte de los Acreedores no puede perjudicar à la menor Censualista, remitiēdo parte de su credito, ò concediēdole dilacion, ibi: *Aut dilationem*; y q̃ assi se ha declarado repetidas vezes en la Real Audiencia; passa à proferir, que el dicho *Fuer. fin. Cur.* 1552. se debe entender en quanto à la remission, pero no en quanto à la dilacion: De suerte, que la mayor parte de los Acreedores la puede conceder, en perjuizio de la menor, aunque sea Censualista, aunque no pueda remitir del Credito, ò Censos, cum contineant hypothecam, vt per D. Cresp. *dict. obseru.* 112. *num.* 12. *& seqq.*

57 Y si Baz. huviera examinado dicha Assercion, como debia, bis enim ad limam ducenda est res antequam in scriptis ponatur, huviera conocido las equivocaciones que en sì padece, que son muchas, & nihil mirum cum author illius erat pluribus, & magnis intentus. Y para que V. Mag. estè con mas llena comprehension de esta realidad, harèmos expression de ella, examinandola por partes.

58 Dize, pues, lo primero, que aunque la mayor parte de los Acreedores no puede, en todo, ò en parte, remitir la deuda al Deudor, que puede concederle dilacion, invita minori; ex text. *in l. Iuris gentium, §. Hodie alias, leg. Et suum hæredem, §. Hodie, ff. de Pactis*, ibi, verba sunt dicti Domini: *Primus creditorum, quorum maior pars, licet nequeat minorem obligare ad debitum, vel in totū, vel in parte remittendum, tamen in præiudiciū minoris partis, vel eijs inuitis potest debitori*

moratoriam ad soluendũ cõcedere, leg. Iuris gentium 7. §. Hodie alias, leg. Et suum hæredem 8. §. Hodie, ff. de pactis. Y en estas palabras, quien puede dudar, quod dictus Dominus loquitur cum notabili cõfutione, quæ est Soror æquivocationis, pues por el dicho text. *l. Iuris gentiũ, §. Hodie alias, leg. Suũ hæredẽ, §. Hodie, ff. de pactis*, la mayor parte de los Acreedores puede remitir parte de la deuda, en perjuizio de la menor; y en èl no se habla la menor palabra de dilaciõ, ò moratoria: Desuerte, que ni aun ex ratione illius se entiende comprehendida; por lo que fue menester, que el Emperador Iustiniano hiziera, en orden a ella, especial disposicion, que es la dicha *ley fin. C. Qui bonis cedere possunt*, como advierte Mel. *de induc. quæst. 2. num. 12. & seqq.*

59 Ait etiam dictus Dominus, que à lo dicho consuena el *Fuero 16. de Pactis*, ibi: *Cui consonat Forus 16. de Pactis.* Y confiesso ingenuamente, que no alcanço en què haze consonancia este Fuero à lo que dize antecedentemente? pues las vozes de el no conforman con ello, antes se halla mucha dissonancia, pues expressamente dize, que la mayor parte de los Acreedores puede, invita minori, remitir parte de la deuda; y en orden à que pueda concederle dilacion, no dize la menor palabra, ni la dize el siguiente Fuero, que es el 17. *eod. titul.* declarativo, y limitativo de èl, en quanto que su disposicion no procede, respecto del Acreedor hypotecario, vt littera ipsorum demonstrat, *leg. Ad probationem, C. de probat.* ibi: *Tenor Scripturæ demonstrat.* Y assi lo hallo anotado en ciertes Notas, hechas à los Fueros del Reyno, que tengo en mi poder, y parece fueron escritas, y hechas en el año de 1613. ibi: *Et nota, quod isti Fori 16. & 17. non loquuntur in prorogatione temporis, & sic in moratoria, sed solum quando agitur de remitenda parte, vt apertè dicitur in littera.*

Dize

60 Dize mas idem Dominus, que asi se ha conciliado, esto es dicho Fuero 16. con varias, y Reales Sentencias, con el *Fuero final, anni* 1552. y que asi se declarò por la Real Sentencia, publicada por Don Juan Daza *die* 3. *Septembris del año de* 1609. entre Juan Sesse, y Lucas Gombau; y que en este Supremo Consejo se ha decidido muchas vezes, ibi: *Et varijs Regijs Sententijs, ita conciliatur cum Foro finali, anni* 1552. *& fuit ita declaratum Sententia Regia, publicata per D. Ioannem Daza, die* 3. *Septembr. anno* 1609. *inter Ioannem Sesse, & Lucam Gombau, & in Supremo Consilio fuit etiam non semel decisum.* Queriendo dezir en esto, como se lleva dicho; que aunque parezca dezir dicho *Fuero final*, q̃ la mayor parte de los Acreedores no puede perjudicar à la menor, que se entiende en quanto à la remission del Credito, ò parte del; pero no en quanto à conceder dilacion.

61 Y en esto, tambien parece equivocarse dicho señor, pues no se hallarà que aya sentencia alguna, dada en la Real Audiencia de Valencia, y en este Supremo Consejo, especialmẽte de aquellos tiempos en que escriviò, que se expresse, y resulte della tal conciliacion al *Fuero final, Curiar.* 1552. Ni tal parece, ni resulta de la dicha dada entre Partes de Juan Sessè, y Lucas Gombau. Pues solo lo que parece dezir, es, y esto adhùc per transenam, que respecto las inducias, ò moratorias, y disposiciones, que hablan dellas; non habetur ratio iuris hypothecæ; de suerte, que la mayor parte de los Acreedores las pueden conceder al Deudor, en perjuizio del Acreedor hypotecario, & eo invito: Y de esta Assercion, ò palabras, no sè como se pueda dezir, è inferir, ni que se induzga tal consiliacion al dicho Fuero final; de que solo se aya de entender su Disposicion en caso, que en la concordia se remite algo del Censo, ù de sus Pensiones; pero no quando se concede moratoria; respecto que no estando de este caso

ex-

exceptuados los Creditos hypotecarios, ni los Censos lo estàn, y deben estàr, cum contineant hypothecam, Vela *differ.* 35.

62 Porque aunque fuesse cierto que todo censo diga hypoteca, y asi fuesse verdad dezir: Censo, luego credito hypothecario; como el que la disposicion q̃ habla sobre el credito hypothecario, habla, y comprehende à los Censos; quod est falsissimum ita vt non indigeat probatione. Y consiguientemente, que hablando, y diziendo dicha sentencia, sobre hypotecas, ò creditos hypotecarios, y que vienen en las inducias, que lo mismo se debe dezir, y entender en los Censos; esto à lo sumo pudiera proceder en caso que no mediara, como media el tener los Censos, y sus Pensiones à su favor el Privilegio que les exceptua de venir en las disposiciones que hablan de ellas, nam dispositio Generalis numquam censetur loqui, & comprehendere casus privilegiatos in eadem materia, Cucus *de morat. praescripti, num.* 71. *& seqq.* conque teniendo los Censos dicho Privilegio, como le tienen en virtud de dicho Fuero 57. *de iur. emphyt. fin. Cur.* 1552. se deduce no ser buena illacion la que se pretende sacar de dicha sentencia, los Creditos hypotecarios, aut hypoteca venit in indutijs, & de illa non habetur ratio in illis; ergo neq; de censibus est habenda, como el vno se halle privilegiado; y el otro no, vt benè dicit Cucus *fere in terminis in dict. num.* 71. *& seqq.* mayormente quando las sentencias son stricti iuris, y solo se entiendẽ, y deben entender, que hablan en aquello que suenan sus palabras, Salgad. *de reg. protect. part.* 4. *cap.* 8. *num.* 47. *& seqq.* Capic. Latr. *consult.* 36. *n.* 37. *& seqq. vol.* 1.

63 Lo otro: Porque la hypoteca de los Censos es mas eficàz, y fuerte, que las otras ordinarias, y asi mas privilegiada, Censio *de Censib. q.* 98. *num.* 83. Vela *dissertat.* 34. Avendañ. *de Censib. cap.* 96. *num.* 8. *&* 9. Hinc est, quod licet tertius Possessor conveniri nõ possit

sit actione hypothecaria, nisi excusione facta; *Authent. Hoc si Debitor. Cod. de Pign.* Benè verò potest sine illa conveniri via directa virtute Census; quia hypotheca Census est irregularis, & fortior, & sic magis privilegiata; D. Leo *decis.* 1. Avendaño *de Censibus, dict. cap.* 96. *ex num.* 8. *& seqq.* Vela *dict. dissertat.* 34. Igitur, &c.

64 Lo otro: Porque el Censualista, maximè in Regno Valentię, est Dominus rei Censuatę, sicut Emphytheota, respectu rei emphytheuticatę, cum differentia, quod iste habet laudimium, & faticam, quod non habet Censualista, est enim in Regno Census Contractus Emphytheuticus sine laudimio, & fatica; D. Leo *decis.* 1. Y asi, data hac differentia, in natura, & substantia inter Census, & Credita hypothecaria, es muy mal Argumento, querer arguir de ellos à los Censos, diziendo, que respecto, que aquellos vienen en las indacias quinquenales, y Disposiciones que hablan de ellas, tambien han de venir estos cum contineant hypothecam; pues atendida dicha diferencia, ay razon especial, para que aunque vengan vnos, no vengan otros; por quanto es contra toda Razon, y Derecho, que siendo el Censualista Señor de la cosa censida, goze el Censuario de los Frutos de ella, y del Dinero, cum quo fuit emptus Census, y difiera la paga del Redito: Motivo, y Razon, por que los Doctores vniformemente dizen, que el Censo, ò Pensiones Emphyteuticas no estàn comprehendidas en semejantes Disposiciones; de suerte, que en perjuizio del Emphyteota no se puede conceder al Enfiteuta dilacion, ò moratoria alguna, en orden à la paga de ellas; como tampoco en orden al locador, respecto de las Pensiones de la Casa; porque siendo Señores de la cosa alquilada, como dada in Emphytheusim, esset res iniquissima, que el otro gozàra de los Frutos de ella, & differret solutionem respectu Domini; Cuc. *de*

Morator. præscription. *num.* 100. Boerius *decis.* 296. Roderic. *de Reddit. lib.* 3. *cap.* 9. *num.* 26. Leotardus *de Vsuris, quæst.* 85. *numer.* 12. *& seqq.* Antunez *de Donation. dict. lib.* 3. *cap.* 42. *numer.* 59. Salgad. *dict. cap.* 36. *num.* 20. Paschal. *de Virib. Patr. Potest. part.* 2. *cap.* 9. *num.* 69. Ann. *dict. singul.* 101. Lo que no milita en los Acreedores hypotecarios. Igitur, &c.

65 Y esta Razon es tan eficàz, y fuerte, que aunque no mediaran dichas Disposiciones Forales, avriamos de dezir, que adhùc attento Iuri Communi, Census, maximè de quibus loquimur, non veniunt in inducijs, aut moratorijs, sicut non veniunt Census Emphytheuticus, aut Pensiones Emphytheuticę, nec Pensiones Domorum, vt præter Paschal. & Anna, & Bonius, suprà citatos, dicit etiam Pyrrus *ad Consuetudinē Aureliæ, titul. de Execution. ex locat. cap.* 18.

66 **Y lo dicho se confirma con esta Consideracion, de que no ay Autor Alguno, que dude, de que en perjuizio del Acreedor hypotecario, concedi possunt dilatio, & moratoria, aut inducię, y que vienen, y estàn semejantes Creditos comprehendidos en las Disposiciones que hablan de ellas; y sobre si vienen los Censos, y si, en perjuizio del Acreedor Censualista, se pueden conceder, vàn notablemente varios; y la negativa est communiter secuta, vt diximus ex Bonio. Y aunque muchos dizen, venir, y estar comprehendidos en ellas, no vsan de tal Argumento, de que parece vsar dicho Autor, sino dè que** dichas Disposiciones hablan generalmente; & sic etiam, quod comprehendunt Census, cum non inveniantur excepti, Cuch. *de Morat. num.* 75. Caroc. *de Loc. & Conduct. part.* 5. *quæst.* 16. Castill. *de Aliment. dict. cap.* 12. *num.* 12. Luego el Argumento que haze dicho Autor, de que por quanto la mayor parte de los Acreedores puede, en perjuizio de el Acreedor hypotecario, conceder dilacion, ò moratoria al Deudor, que tambien

la

la puede conceder, en orden al Acreedor Censualista; cum Census regulariter contineant hypothecam; est omnino aspernendum.

67 Y absolutamente, si dicho *Fuero final, Cur.* 1552. se huviesse de entender, que habla solo en caso de que en la Concordia se remite parte de Credito, y no en caso de la moratoria, regulando los Censos por la naturaleza, y Privilegios de los Creditos hypotecarios: era preciso notar à los Legisladores por molestos, y cansados en constituirle; como tambien en aver constituìdo el *Fuero* 57. *de Iur. Emphytheutic.* y tener, tanto à este, como el dicho *Fuero final*, por superfluos; pues yà avia especial, y particular Disposicion, y anterior à ellos; vt ex ipsis apparet, de que la mayor parte de los Acreedores no podia perjudicar à la menor hypotecaria, concordando, el remitir al Deudor cosa alguna; que es el *Fuero* 17. *de Pactis*, en el que expressamente se estatuye, limitando dicho *Fuero* 16. *eodem titul.* que la mayor parte no puede, en perjuizio de el Acreedor hypotecario, aora tenga general, ò especial hypoteca, remitir cosa alguna del Credito: Luego ad evitandam dictam Notam, tàm in Conditoribus eorum, quàm in illis, dicendum est, que en ellos algo mas quisieran constituir, y constituyeron, semper enim ea intelligentia, aut interpretatio est accipienda, per quam notam in Conditoribus, ac superfluitatem in Legibus evitamus; Garroni. *Variar. resolut. cap.* 12. *num.* 124. *& seqq.* Bardelon. *cons.* 43. *volum.* 1.

68 Y fuè, y es el exceptuar à los Censos de todas las Disposiciones generales, que hablan de esta materia, sobre, y quando la mayor parte de los Acreedores puede perjudicar à la menor; en las que no ay duda viene qualquier Credito, sino se halla exceptuado, y privilegiado; y que asi, aora la Concordia sea remissiva, ò inducíaria, continens solum moratoriam, que no puede en

ella

ella la mayor parte perjudicar al Acreedor Censualista, que no ha firmado; & sic lo hallo annotado en l s dichas Notas, manuscritas, a los Fueros; en las que, sobre los dichos *Fueros 16. & 17. de Pactis*, se hallan estas palabras, ibi: *Secundo nota ad eundem Forum, quod hac moratoria, non potest concedi, in praiudicium eius, qui habet Instrumentum Censualis, vel Violarij, vt deducitur ex For. 56. de Iur. Emphytheutic. & ex Decreto Cathaloniæ E COM EN CARA.*

69 Con que resultando por todo lo dicho, que la Assercion del señor Crespi padeçe las Notas que llevamos ponderadas, ni tampoco constar de tal conciliaciõ, que enuncia al dicho *Fuer. fin.* Doctori enim dicenti, ita esse, aut factum fuisse, & quod super eo sunt Decisiones, & arresta, non est credendum, nisi constet de Decisione, aut Declaratione, licet dicat se vidisse Declarationem; Selv. *de Benefi. quæst. 1. part. 2. num. 33.* Tusch. *PP. conclus. litter. D. conclus. 558. num. 2.* Ac etiam, quod Doctor, qui in aliqua materia loquitur indigestę, & non discuso benè negotio, non est attendendus Bondeni. *de Iur. Controvers. colluct. 38. num. 115. & num. 116. volum. 1.* Garroni. *Variar. Resolut. cap. 2. titul. de Doctor. numer. 95.* Bertaçol. *in Consil. Civil. cons. 52. num. 51.*

70 Se sigue, que atendidos dichos Fueros, que son *For. 57. de Iur. Emphyt.* vers. *E COM EN CARA, & dict. For. fin. Cur. 1552.* quos esse in viridi observantia secundum eius tenorem, est præsumendum, itaut eorum verba nunquam sileant, & semper terreant motum inferendo, vt in simili Bardelon. *in cons. 38. num. 35. volum. 1.* Fontanell. *decis. 583. num. 24.* Quesada Pil. *dissertat. 14. num. 8.* Se hà de servir V. Mag. desestimar, y repeler la Pretension de la Villa, y declarar: Que aunque su pretendida Concordia estuviesse firmada por la mayor parte de los Acreedores legitimos, y verda-

daderos, que Diego Pico, y Esperança Campos no estàn tenidos à estar, y passar por ella; vt fuit decisum in similibus Casibus, secundum Sententias suprà relatas, tàm in hoc Supremo Consilio, quàm in Regia Audientia Valentina, quæ equidem sunt in hac re maximi ponderis, ad Text. *in leg. Si, de Interpretatione, ff. de Legib.* ibi: *Si de interpretatione Legis quæratur in primis inspiciendum est, quo Iure Civitas retrò in huiusmodi Casibus vsa fuisset.*

§. IIII.

En que se corrobora lo dicho en los §§. antecedentes.

71 LA Villa hà estado con tanta confiança de reportar Sentencia favorable en este Pleyto, que jamàs hà querido dar oydo à Ajuste ninguno, que por Parte de Diego Pico, y Esperança Campos se le proponia. Esta gran confiança, fomentada de lo que sus Abogados, y Solicitadores le escrivian de esta Corte, nacia, y la tenia fundada en la Assercion de dicho Autor, pareciendole ser nolli me tangere: Pero si huviera considerado, que aliquando bonus dormitat Homerus, & quod non omnis Doctor est Ioannes Evangelista; y que dicta Doctorum sunt ponderanda, non verò cœcis oculis sequenda; Viuald. *ad Constitut. Neapol. de Succ. num.* 14. huviera hallado lo que llevamos dicho, que la haze poco firme, y segura; ad notata per Garr. *dict. titul.* 12. *titul. de Doct.* Luc. *in Conflict. opin. observat.* 24. Cyriac. *controvers.* 50. *num.* 3. *& seqq.*

72 Ac etiam, quia non est standum Assertioni Doctoris dicentis, ita fieri, vel esse, & sic esse decisum, & hoc licet dicat se vidisse Decisionem, aut Declarationem, nisi constet aliunde de facto deciso, aut declarato, Alexand. *in leg. Post Dotem, columm. penultim. de Solut.* Selv. *de Benefic. quæst.* 1. *part.* 2. *num.* 33. ibi: *Item,*

 non

non obstat in hoc, quod idem Glossa dicit, quod fuerunt lata diversa arresta in ista materia contra Praeventiones Apostolicas in favorem Electionum, quia illud negatur, & Doctori asserenti, ita esse in his, quae sunt facti, non est credendum; vt notat Alexand. in leg. Post Dotem, column. penultim. ff. Solut. Matrimon. Aretin. in cons. 233. incipit: In causa, quae vertitur, column. 3. Tusch. *PP. consuti. litter. D. conclus. 558. numer. 2.* ibi: *Amplia, quae neque Glossae attestanti aliquid per Papam fuisse declaratum credi debet, nisi de Asserta Declaratione constet, etiam si dicat se vidisse Declarationem Geminian. cons. 85. super primo, numer. 18. vers. Quo ad quotidianas, & num. 25. vers. De habentibus Beneficia, vbi quod si non apparet Declaratio illi, non est standum.*

73 Ni podrà la Villa afiançar su confiança, con dezir, que aunque no consta de las Sentencias, que menciona el señor Crespi, en orden à la conciliacion, è inteligencia de dicho *Fuero final, cum dict. For. 16.* de que solo habla, y se hà entendido en caso de que en la Concordia se remita parte de la Deuda, y no en caso de moratoria, ò inducias; pero que esto quede calificado con la que se diò en este Supremo Consejo, à favor de la Villa de Trayguera, declarandose en ella: Mereçer ser cofirmada la Concordia, que hizo con la mayor parte de sus Acreedores, y deber estar à ella los que no comparecieron, y no firmaron, no obstante de ser Censualistas, como tambien con la observancia de averse decretado semejantes Concordias, tanto por la Real Audiencia, como se decretò la que hizo Don Ginès Perellòs de Rabaza, con sus Acreedores, no obstante, que algunos no firmaron en ella, como tambien en este Supremo Consejo, y aun mandadose en muchos Decretos, que la parte menor, ò el Acreedor, que no avia firmado, estuviesse à ella; vt refert Bas. *in Theatr. cap. 19. num. 37. & seqq.*

74 Por-

74 Porque la dicha, y referida Sentencia, dada à favor de Trayguera, se diò, y profiriò (ni fallor) por averse tenido pro vera, & certa Assertio dicti Doctoris, & cum non sit talis, nec de veritate illius constet, immò expresè apparet magnam equivocationẽ passum fuisse, dicendum videtur, quod non meretur allegari, nec attendi, para calificar dictam conciliationem, aut intelligentiam ad dictum Forum, cum facta sit ex causa, & supposito, non existente Actus, aut Sententiæ factæ ex falsa causa, aut non existente, aut erroneo supposito allegari, non merentur, nec sunt in consideratione ad effectum vllum; Luc. *de Iudic. discurs.* 36. *num.* 30. Capic. Latr. *consult.* 50. *num.* 64. *tom.* 1. Cravet. *cons.* 134. *num.* 50. vbi loquitur de Senténtia Principis.

75 Et quod erga talem Declarationem, ingenuè dicere possum, quod notitia eius fuit ad me perventa, coram vno ex Senatoribus, qui tunc erant, & faxus fui habeo pro certo, quod Iura Creditorum, non fuerunt benè ab Advocato defensata; & cum mihi esset obiecta Assertio dicti Domini, iterum faxus fui, salva eius pace, quod non erat multum attendenda, quia in ea, non erat materia exposita, & tractata cum discusione, & paciebatur multas equivocationes, quas breviter expossui, & fuerunt, quę suprà sunt ponderatę; quibus auditis, dixit dictus Dominus si talia animadversa, & allegata fuissent ab Advocato Creditorum; forsan aliud foret iudicium.

76 Y aunque es verdad, que la observancia es muy poderosa, para la inteligencia, y sentido de los Estatutos; itaut, quod id videatur statum, quod est observatum Cyriac. *controvers.* 400. *num.* 5. D. Crespi *observat.* 1. *§.* 5. *num.* 116. *& observat.* 83. *nu.* 13. Garroni. *Variar. Resolut. titul.* 12. *de Interpretat.* Calder. *decis.* 4. *num.* 29. *tom.* 1. Cardinal. de Luc. *de Iudic. discurs.* 35. *num.* 65.

77 No califica la Villa la que alega, de que se

aya obſervado confirmar, y decretar ſemejantes Concordias, en perjuizio del Acredor Cenſualiſta, que no hà firmado, y deber eſtar, y paſſar por ellas, y no poder executar por ſus Penſiones.

78 Porque la obſervancia, para ſu juſtificacion, requiere, ſe aleguen, y trayg an Actos, à lo menos dos; Caſtill. *lib.*5.*Controverſ. cap.*93.§.7.*nu.*15. D.Othob. *deciſ.*161.*num.*12. Clemens Merlin. Rota *deciſ.*454. *num.* 6. Ciarlin. *controverſ.* 153. *num.* 14. *volum.* 1. Meli. *allegat.*21. *num.* 21. *volum.* 2. Aponte *conſ.* 41. *volum.* 1. claros, y terminantes, in eadem ſpecie, y no dudoſos, ò equivocos; Larrea *allegat.*92. Samini. *controverſ.* 25. *num.* 23. Gregor. XV. *deciſ.* 162. *num.* 4. Burat. *deciſ.*597. *num.* 9. Gratian. *Diſceptat. cap.* 79. *num.* 10. Barboſ. *vot.* 114. *num.* 67. *lib.* 3. Rubeus *de Validit. Legal. cap.* 43. *num.* 17. & *ſeqq.* & *num.* 43. & *ſeqq.* Y el Acto, ò Decreto, que dize interpuſo la Real Audiencia, ſobre la Concordia, que hizo Don Ginès Perellòs con ſus Acreedores, es ſumamente equivoco, y dudoſo. Lo vno; porque no conſta, que los Acreedores, q̃ concurrieron en ella, fueſſen Cenſualiſtas; como el que, aun en caſo de cõcurrir, que los q̃ no la firmaron, ni convinieron, lo fueſſen; poſsibilitas enim in contrarium deſtruit Actum; reddendo eum dubium, & nihil relevantem ad obſervantiam inducendam; Rubeus *de Validitat. dict. cap.*43. *num.*43. & *ſeqq.*

79 Lo otro, que aunque la Audiencia decretaſſe dicha Concordia, no por eſſo ſe infiere, ni puede induzirſe, que en el Decreto entendieſſe, y quiſieſſe comprehender, y que eſtavan comprehendidos los Acreedores, que no convinieron, ni la firmaron, en caſo de ſer Cenſualiſtas, y deber eſtos eſtar à ella: Porque los Decretos, y Confirmaciones, ſe entienden ſer pueſtos ſegun la naturaleza, y qualidad del Acto ſobre que ſe interponen, dexandole en el miſmo eſtado, y limites, ſin añadirle,

ni

ni ponerle de nuevo la menor cosa; Bonden. *de Iur. Controvers. colluct. 26. numer. 78. & sequent. volum. 1.* Gras. *de Effect. Cleric. effect. 2. numer.* 155. Carol. Marant. *respons. 87. numer.* 53. *& sequent. volum.* 4. Bas. *in Theatr. cap.* 11. *numer.* 43. *& sequent. & dict. cap.* 19. *num.* 37. Por lo que, siendo dichas, y semejantes Concordias, segun Fueros, ineficazes en sì, para comprehender, y perjudicar al Acreedor, que no hà firmado en ellas, y no deber esto sestar à su observancia; Bas. *in dict. cap.* 19. *num.* 37. no por esso se infiere, ni puede induzir, y pretēder, que por razon de dicho Decreto, los Acreedores, que no firmaron, huviessen de estar à ella, ni que la Audiencia les quisiesse comprehender, sino que la confirmò segun su naturaleza, dexandola en sus terminos, y limites, de obligar à los que la firmaron, y convinieron en ella, y no à los que no la firmaron; Bas. *dict. cap.* 11. *num.* 43. *& seqq. & cap.* 19. *num.* 37.

80 Y es de notar, que este Autor no refiere dicho Caso segun, y como le quiere considerar la Villa, sino para dar à entender, que aunque la Real Audiencia acostumbra confirmar semejantes Concordias, con la Clausula: *Absque praiudicio Creditorum non intervenientium, aut firmantium*, que bien puede interponer el Decreto absolutamente sin ella, como le interpuso en la dicha Concordia de Don Ginès Perellòs: Pero no, que por esto la Audiencia quisiesse comprehender, y estuviessen comprehendidos los Acreedores, que no convinieron, ò no firmaron en ella; pues fuera contrariarse à lo que expressamente dize, y supone antecedentemente por constante, de que tales Acreedores no estàn tenidos à passar, y estar à semejātes Concordias, aunque estèn decretadas de la Real Audiencia, ò de qualquier otro Iuez; por quanto siendo ineficazes en sì, para comprehenderles, y perjudicarles, la Confirmacion no le dà fuerça para ello; como esta no estienda al Acto,

ni le dà mas fuerça, que en sì tiene, sino que le dexa en su estado, y limites, y que por este Motivo la Real Audiēcia acostumbra à cōfirmarlas con la dicha Clausula: *Absque preiudicio Creditorum, non intervenientium, aut firmantium, vt non intelligantur comprehensos eße in Decreto, & Transactione, vt Sententia per Daza, die 17. Iunij 1645. inter Michaelem Marti Diza, & suos Creditores.*

81 Quanto mas, que de esta misma Assercion, aunque fuesse cierta la Consideracion de la Villa, en orden à dicho Acto, no serà relevante, para calificar ni induzirse della dicha observancia, è inteligencia q̄ se alega, y pretende; pues acostumbrando la Real Audiencia cōfirmar semejantes Concordias, con la dicha Clausula: *Absque preiudicio Creditorum, non intervenientium, aut firmantium*; vt in Casu dicti Diza, & alijs relatis ab eodem Bas, talis Actus, aut alij similes, nihil relevant, ad illius inductionem, cum bona observantia, nec certus intellectus, aut interpretatio induci potest, vbi est difformitas. Rubeus *dict. cap.* 43. *num.* 10. *& seqq.* Barbos. *vot.* 35. *num.* 34. *lib.* 2. Castro *allegat.* 6. *num.* 33.

82 De donde se deduze, que tampoco se califica dicha, y tal inteligencia, y observancia, en orden al referido *Fuero final*, de que por este Supremo Consejo se ayan decretado, y confirmado semejantes Concordias; pues ademàs, que regularmente se confirman con Clausulas preservativas, como: *Servatis Foris*, ù otras semejantes; vt deducitur ex dicta Sententia inter Marcellum Felicem, & Comitisam de Gestalgar; semejantes Decretos, y Confirmaciones, y Actos, como llevamos dicho, no pueden calificar dicha, y tal observancia, è inteligencia, como se entienden puestos, segun la naturaleza del Acto, dexandole en el mismo estado, limites, y fuerça que en sì tiene; Bonden. *dict. collect.* 26. *num.* 79. Grasis *dict. effect.* 2. *num.* 155.

Ma-

Marant. *dict. respons. 87. num. 53. & seqq. tom. 4.* Bas. *in dict. cap. 11. num. 43. & sequent. & cap. 19. numer. 37.*

83 Y assi, hèmos visto, que el Acreedor Censualista, que no hà querido estar à ella, no obstante de estar confirmada por este Supremo Consejo, executa, ò hà passado à executar por sus Pensiones, como lo hizo el Marquès de Rafol, cōtra la Ciudad de Denia, q̄ teniendo Cōcordia, firmada por la mayor parte de sus Acreedores, y decretada por este Supremo Consejo, passò à executarla, y pende la Causa en este Supremo Consejo; por quanto la Ciudad, en seguida de la execucion, alegò: Que no podia averla executado, por tener Concordia con sus Acreedores, y estar decretada, y confirmada por V. Mag. Y replicando el Marquès: Que el Decreto no le dañava, ni le comprehendia; opuso la Ciudad: Que el conocimiento de este Punto tocava à este Supremo Consejo; y assi, que debia ser remitido: Y la Audiencia le remitiò, & pendet, sub examine eiusdem Nobilis Regentis D. Ioannis de la Torre, Relatoris huius Causæ: Circunstancia, por la qual, puede ser, que muchos Acreedores, quizà, por huir vn Pleyto, y no tener medios para seguirle, se han allanado à passar por ello, y à no executar por sus Pensiones, quod nihil facit ad iustificationem observantię; maximè negativę, quę videtur esse, quę prætenditur in hoc Casu, scilicet, quod stante Concordia firmata à maiori parte Creditorum, Creditor qui illam non firmavit, non possit exequi propter suas Pensiones; Larrea *dict. allegat. 92. numer. 5.* Castro *allegat. 6. numer. 38. & 39.* Surd. *cons. 127. num. 24. 81. & 82.* Bursat. *cons. 360. ex num. 77. volum. 4.*

84 Ni por los referidos Actos, ò Decretos, en los que por este Supremo Consejo pareçe se mandò, que la menor parte de los Acreedores, aunque no avia firmado, huviesse de estar à lo acordado, se califica dicha

ob-

observancia, segun, y como pretende la Villa; y esto, por lo mismo que dize Bas, de que la parte menor, en este Caso, hà de estar à ello: no porque la Concordia sea eficàz, para obligarla, y comprehenderla, ni por la fuerça intrinseca del Decreto, sino por la extrinseca de la Autoridad de quien le profiriò: bien, que puede pretender, no poder, ni estar comprehendido en èl, reclamando à este Supremo Consejo, y no à la Real Audiencia, como lo hizieron algunos; porque en este Caso, se les mandaria estar à lo decretado, vt per Sententiam per Daza, die 17. Novembris 1626. inter Illustrem Ducem de Segorp, & illius Civitatem, & alia per Alreus, die 31. Augusti 1626. Merito equidem, quia Decretum Principis licet contineat duriciem, aut gravamen est abinferiori obediendum, & exequendum, vsque quo moderetur ab ipso Principe, per reclamationem ad ipsum interpositam, quia inferior, non potest de Viribus Decreti Superioris cognoscere, & minus illud moderare, aut corrigere, Bucaferr. *respons.* 8. *num.* 8. Con que resultando por lo dicho, que si en estos Casos la parte menor hà de estar à la Concordia, es solo por la Autoridad del Decreto; y que de este, como gravatorio, puede reclamar, pretendiendo, deber ser moderado, y q̃ no puede, ni debe ser en èl cõprehendido, ni precisado à estar à ella; pareçe, q̃ semejantes Actos no se deben atender, ni traer, para induzirse de ellos observancia alguna; pues no basta para su induccion, quod ita factum sit cum plura fiant, quę non sunt facienda, & quæ ita facta sunt, non merentur attendi, nec trahi, nec considerari debent efficacia ad vllum effectum; vt in simili Muta *in dict. cap.* 26. *numer.* 17. Cavalcan. *decis.* 11. *numer.* 43. & *sequent. volum.* 1. Suelves *cons.* 33. *num.* 21. & *sequent.* 2. *Centur.*

85 La Villa, quizà, equivocando los terminos Legales, y con poco conocimiento de ellos, es muy dable diga: Que aunque por dichos Actos no quedasse

sun

fundada la obſervancia, è inteligencia, que alega à dicho Fuero, que lo queda por la Aſſercion del ſeñor Creſpi, ex eo, quod Doctori atteſtanti de obſervantia, ſicut atteſtanti de Conſuetudine, eſt credendum ſi Doctor eſt verſatus in Provincia, de qua illam atteſtatur, maximè ſi eſt Illuſtris; Seſsè *deciſ.* 113. *num.* 6. *& deciſ.* 209. *num.* 25. Garron. *Variar. Reſolut. cap.* 2. *num,* 155. *& ſeqq.* Roland. *conſ.* 94. *num.* 22. *volum.* 4. Anguiſ. *conſ.* 6. *num.* 12. *volum.* 1.

86 Porque dicho Autor no ateſta de tal obſervancia; ſolo lo que dize, ò pareçe dezir, como ſe lleva dicho, es, que dicho *Fuero final* ſe entiende, y concilia en la ſobredicha forma, cum dicto *For.* 16. como ſe hà conciliado en diferentes Sentencias; y à ſemejantes Ateſtaciones, como queda dicho, no ſe les debe dar credito, cum contineant merum factum; y aſsi, adhùc caſu, quod Doctori atteſtanti de obſervantia eſſet credendum, ſicut quando atteſtatur de Conſuetudine, no deberà ſer creìdo dicho Autor en la Ateſtacion que haze; Ioan. Selv. *de Benefic. in dict. part.* 1. *quæſt.* 2. *numer.* 33. Tuſch. *in dict. concluſ.* 558. *num.* 2. Cacheran. *deciſ.* 141. *num.* 15. *& ſeqq.*

87 Lo otro: Porque aunque ateſtàra de tal obſervancia, aun es falſo dezir, que à tal Ateſtacion ſe le hà de dar credito; pues la mas comun opinion, es, que à la Aſſercion de los Doctores, en quanto à que ay tal obſervancia, ò coſtumbre, no ſe le debe dar credito, etiam ſi ſit Iluſtris, & atteſtetur de ea, in ordine ad Provinciam, in qua ſit verſatus, vt per plures rationes ponderat benè Decius *in conſ.* 402. *num.* 15. verſ. *Secundo reſpondetur*, Marc. Antoni. *lib.* 3. *reſolut.* 44. *num.* 3. verſ. *Fuit primo reſponſum*, Cacheran. *dict. deciſ. Pedemontan.* 141. *num.* 15. *& ſeqq.* Giurb. *conſ.* 64. *num.* 22. Giovagnol. *conſ.* 21. *num.* 52. *lib.* 1. Eugen. *conſ.* 61. *num.* 24. *& conſ.* 82. *num.* 43. Vbi dicit hanc opinio-

nem esse magis communem, *volum.* 2. & à Rota, hæc opinio est sequuta Cardinal. de Luca *de Donationib. discurs.* 35. *num.* 9.

88. Lo que procede sin disputa, ni rastro de controversia, quando la Costumbre, ù observancia es contra Derecho, y contraria al Estatuto, como es, y seria en nuestro Caso; Clement. Merlin. *decis.* 280. *numer.* 7. Coccin. *decis.* 682. *num.* 2. & 3. Cephal. *cons.* 719. *num.* 31. *volum.* 5. Y asi, dato casu, que dicho Autor atestàra de ella, non erat illi credendum, sino que era preciso la justificàra la Villa, lo que no hà hecho; vt posteà dicetur, cum omnibus suis requisitis, vt præter citatos dixit Alexand. *in leg. Post Dotem, num.* 29. & 30. *ff. Solut. Matrimon.*

89. Y absolutamente, señor, en esta Controversia concurren vnas Disposiciones Forales, como son las dichas *For.* 57. *de Iur. Emphytheut.* & *dict. For. fin. Cur.* 1552. en cuyas palabras se dispone, y dize: Que el Acreedor Censualista no està obligado à passar por ninguna, ò qualquier Concordia, que hiziere la mayor parte de los Acreedores, sino que pueda executar por sus Pensiones; en las quales palabras, no ay duda, que se halla comprehendido expressamente, tanto el caso en que se remite en la Concordia parte del Censo, ò sus Pensiones, como el de la moratoria; y esto de suerte, que segun la naturaleza de ellas, ibi: *Per Avinença alguna*, ibi: *Per ninguna Concordia*; no son capazes de admitir, sin clara, y clarisima contradicion, otro sentido, particularmente el limitativo, solo al caso de que en la Concordia se condona, ò remite parte de la deuda; dictiones enim quæcumque, aut quælibèt sicut dictio aliqua sunt vniversalissime, & comprehendunt omnes casus licet improprios, nihil intactum relinquendo, Flamini. Paris. *de Confiden. dict. quæst.* 27. *num.* 20. & 34. Tancredin. *consult.* 44. *nu.* 5. Salgad. *de Reg. Protect. dict. part.* 2. *cap.* 210.

num.

num. 85. Bardel. *conf.* 43. *num.* 13. *volum.* 1. Et dictio nulla est, etiam vniversalissima in totum negans, omnia dicens, nihil licet minimum excludens, & non patitur restrictionem, & prædicatur de omnibus casibus; Tancredin. *in dict. consultat.* 44. *num.* 5. Salgad. *dict. part.* 2. *cap.* 10. *num.* 86. *& cap.* 13. *num.* 175. Eleganter Bardelon *in conf.* 69. *num.* 14. *& seqq. volum.* 1.

90 Siendo, pues, constante lo dicho, y no menos serlo, que los Fueros se presumen estar en observancia, segun sus palabras, y tenor, vt præter suprà citatos *num.* 70. Bas *in Theatr. cap.* 1. *num.* 35. Thom. *decis.* 19. *num.* 32. *& seqq. volum.* 1. Y no menos serlo, que quando las palabras de los Estatutos no son dudosas, sino claras, quod non intrat interpretatio, nec observantia vlla; *leg. Cum quis Filium, de lib. præterit. leg. Non aliter* 69. *ff. de Legat.* 3. *leg. Ille, aut illa* 25. *§. In verbis, ff. de Legat.* 3. *leg. Continua, §. Cum ita, in fine, ff. Quod metus caus.* Cancer. *Variar. Resolut part.* 1. *cap.* 8. *num.* 181. Fontanell. *decis.* 481. *numer.* 1. *& seqq. & decis.* 482. *num.* 15. Rubeus *de Validitat. Legal. cap.* 43. *num.* 45. *& sequent.* Ludovis. *decis.* 84. *num.* 5. Suelves *conf.* 33. *num.* 22. *Certur.* 2. Et quod in hoc casu, non est attendenda, quia tunc potius dicitur transgressio correctio, aut nova Dispositio, quam observantia, & interpretatio; Muta *in dict. cap.* 26. *numer.* 21. Cancer. *dict. cap.* 8. *num.* 180. *&* 181. Surd. *in dict. conf.* 426. *num.* 43. *& seqq.* Rubeus *dict. cap.* 43. *num.* 56. *& seqq.* Quod sine dubio procedit quando las palabras non continent dubium probabile, maximè sino son capazes de admitir el sentido que se les quiere dar; Pareja *de Instrumentor. edition. titul.* 2. *resolut.* 6. *numer.* 308. Garron. *Variar. Resolut. tit.* 12. *ex num.* 1.

91 Se sigue. Lo primero: Que aunque el señor Crespi atestàra de ella, no se le avia de creer; nam Doctori attestanti de Consuetudine, aut observantia contra

Ius,

Ius, nod est credendum, sed plenè est iustificanda ab allegante, cum omnibus suis requisitis; Alexand. *in dict. leg. Post Dotem, num. 29. ff. Solut. Matrimon.* Cephal. *in cons. 719. num. 31. volum. 5.*

92 Lo segundo, de que aviendose de justificar, no lo hà justificado la Villa, cum suis requisitis, segun, y como debia; pues era preciso para su justificacion, quando se pretende probar por Actos, pluralidad de ellos, in specie, como llevamos dicho *suprà num.* 78. & dicunt præter in eo citatos, D. Crespi *in observat. 1. num. 114.* Et hoc cum diuturnitate temporis, quia tunc observantia dicitur præscriptiva; benè Cardinal. de Luca *de Iudic. discurs. 35. numer. 65.* Cavalcan. *dict. decis. 11. num. 43. & seqq.* Afflict. *decis. 321. num. 18.* Riccius *Decis. Archiepiscop. Neapolit. decis. 161. num. 8.* Alexand. *cons. 68. num. 6. lib. 2.* Scilicèt, immemorialis, cum contra Foros observantia, aut Consuetudo, non est relevans, nisi sit immemorialis, D. Crespi *observat. 1. num. 277.* D. Matth. *de Regimin. Regn. Valent. cap. 6. §. 1. num. 25.* Bas *in Theatr. cap. 1. numer. 33. & sequent.*

93 Y que sean hechos in contradictorio iudicio, nam quando observantia allegatur, aut prætenditur contra Ius, aut contraria Statutis opus est, vt Actus sint facti in contradictorio iudicio, Phœb. *decis. 125. numer. 13. part. 2.* Thomat. *decis. 19. num. 32.* Altograd. *cons. 42. num. 55. lib. 2.* Bonifac. Ruger. *cons. 38. numer. 27. & seqq. volum. 1.*

94 Y todas estas circunstancias no se hallan justificadas, y probadas por la Villa; pues solo lo que pareçe jusiificar, es el Exemplar, y Caso de Trayguera; y este, ademàs de ser vnico, no conduze cosa alguna; pues fuè hecho ex falsa causa, aut præsupposito erroneo, aut non existente, vt manet notatum, & Actus facti ex falsa causa, aut ex præsupposito non existente, aut erroneo,

ni-

nihil relevant ad inducendam observantiam, Cardinal. de Luca *de Pension. discurs.* 53. *num.* 9. Pheb. *dict. decis.* 125. *num.* 15. *part.* 2.

95 De lo que se deduze otra Consideracion, para calificar la irrelevancia de los Actos que refiere el mencionado Bas *in dict. cap.* 19. *num.* 34. *& seqq.* aunque fuessen ciertos, y terminantes, pues ninguno de ellos ha sido dado in contradictorio iudicio. Y si bien parezca dezir, que la Concordia de Don Gines de Perellòs, con sus Acreedores, fuè decretada judicialmente; in illis verbis, vt Sententia per Alreus, die 23. Iulij 1624. no se induze, ni consta fuesse in iudicio contradictorio, pues lippis, & tonsoribus est notum, que quando la Real Audiencia interpone su Autoridad, ò Decreto en semejantes Concordias, es por modo de Sentencia, y se deposita formal Salario, como si fuera de vn juizio contencioso, y se publica como à tal; generaliter enim, & quodlibet Decretum, licet non sit prolatum præcedente contentione est, & dicitur Sententia; Scaccia *de Re iudicat. gloss.* 14. *quæst.* 2. *num.* 47. *& seqq.*

96 Quanto mas, que aunque fuessen ciertos, & in eadem specie Casus controversi, todos los dichos Actos, que refiere dicho Bas, como el que fuessen dados in contradictorio iudicio, no mereçen atencion, ni la mereçen otros algunos; porque mediando dichas Disposiciones Forales, y en sus palabras claramente estar comprehendido el Caso de la Moratoria; vt est dictum reputandi sunt, vt contrafactiones, aut transgressiones Fororum, & sic, vt abusus Ferr. *Observat. cap.* 20. *num.* 10. Mier. *in dict. collat.* 9. *cap.* 21. *num.* 2. Ex abusibus enim nulla observantia, aut Consuetudo induci potest; Mieres *in dict. cap.* 21. *num.* 2. Muta *in dict. cap.* 26. *num.* 16. Suelves *dict. cons.* 33. *num.* 20. *& seqq.* Mayormente quando concurren, y median los referidos Actos, hechos, y dados entre Partes, de

Mossen Geronimo de Villanueva, y Oficio de Perayres, Francisco Amella, Lugar de Fortaleiñ, y Villa de Corbera, Marçelo Felix, y Condesa de Gestalgar, declarandose en ellos: Que el Acreedor Censualista, que no avia firmado en semejantes, y tales Concordias, aunque estavan hechas por la mayor parte, que no debia estar, ni podia ser precisado à passar por ellas, sino que podia executar por sus Pensiones; como tambien acostumbrar la Audiencia à confirmarlas, con la Clausula: *Absque praeiudicio non intervenientium, aut firmantium*, difformitas enim, & varietas omnino tollit observantiam, quae vt prosit debet esse vniformis; Barthol. *in leg.* 2. *num.* 22. *ff. Solut. Matrimon.* Larrea *allegat.* 92. *numer.* 7. Barbos. *vot.* 32. *num.* 34. *lib.* 2. D. Crespi *dict. observat.* 1. *num.* 114. Castro *allegat.* 6. *num.* 33. Pareja *dict. resolut.* 3. §. 3. *num.* 147. *& sequent.* Valençuel. *cons.* 178. *numer.* 52. *&* 53. Et vnus Actus difformis sufficit ad illius interruptionem, etiam si sint mille conformes; Larrea *dict. allegat.* 92. D. Crespi *dict. observat.* 1. *num.* 114.

97 Lo tercero: Que siendo la observancia, interpretacion, ò inteligencia, que alega la Villa, contraria à dichos Fueros, que V. Mag. se hà de servir no atenderla, sino menospreciarla; Cavalcan. *dict. decis.* 11. *numer.* 43. *& seqq. tom.* 1. Muta *in dict. cap.* 21. *num.* 20. *& seqq.* Garroni. *dict. cap.* 12. *ex num.* 1. Mayormente quando en el Reyno està prohibido alegar contra los Fueros, Costumbre, y observancia alguna, *For.* 4. *Rubr. Si contr. Ius aliq. fuer. impetr.* D. Crespi *dict. observat.* 1. *num.* 277. *& num.* 284. Bas *dict. cap.* 1. *num.* 37. Y con especialidad, siendo los Fueros, que hablan de esta Materia, negativos, ibi: *Que per ninguna Concordia, dict. For. fin. Cur.* 1552. Et contra Statuta negativa, nulla observantia, aut Consuetudo valet; Mut. *in dict. cap.* 26. *num.* 21. Bertachin. *in Repertor.* verbo, *Consue-*

ſuetudo, *num.* 80. Y declarar, como ſe lleva ſuplicado, no proçeder, ni tener lugar la Pretenſion de la Villa, de que dichos Diego Pico, y Eſperança Campos eſtèn tenidos à eſtar, y paſſar por la Concordia, que dize aver hecho, ſino que no lo eſtàn, ni deben eſtar, y que podràn executar por ſus Penſiones, ſecundum eſt expreſsè Statutum *in dict. Foris* 57. *&* *For. fin. Curi.* 1552. nam prætextu obſervantię, quando verba Diſpoſitionis ſunt clara, non poteſt contra formam illius aliquid prætendi, nec diſponi; Ludoviſ. *deciſ.* 184. *numer.* 5. *&* 6. Fontanell. *deciſ.* 481. Pareja *de Inſtrumentor. edit. titul.* 2. *reſolut.* 7. *num.* 308.

§. V.

En que ſe refieren, y concilian los Fueros, que hablan ſobre, y en orden à la Materia que ſe trata, y diſcepta; y ſe corrobora nueſtra Opinion.

98 EN el *§. I.* llevamos dicho: Ser Regla, y Propoſicion aſſentada en Derecho, que en las coſas comunes à muchos, vt ſingulis, quando ſe trata de induzir perjuìzio, que es potior, & melior conditio prohibentis, aut repugnantis; *leg. Sabinus, ff. Commun. dividund. leg. In concedendo, de Aqu. pluv. arcend.* Antunez *de Donation. dict. cap.* 42. *numer.* 82. Morlà *in Empor. tit.* 12. *dict. quæſt.* 9. D. Creſpi *dict. obſervat.* 112. *num.* 13. Y que eſta Regla tiene varias limitaciones; y entre otras, que la mayor parte de los Acreedores puede perjudicar à la menor, concediendole al Deudor comun moratorias, ò inducias; *dict. leg. fin. Cod. Qui bonis cedere poſſunt*, Gratian. *dict. diſceptat.* 222. Salgad. *in Labyrinth. dict. cap.* 30. & alij ſuprà citati. Y aun en remitirle parte de la Deuda; *leg. Iuris Gentium, §. Hodie alias, leg. Et ſuum Hæredem, §. Hodie, ff. de Pactis,*

An-

Antunez *dict. cap.* 42. *num.* 82. Morlà *dict. titul.* 8. *num.* 17. *& seqq.* La que se halla afiançada por nuestros Fueros, vt deducitur, & apparet *ex For.* 16. *de Pactis, & For.* 18. *eodem titul.* En los que expressamente se dize, que la mayor parte de los Acreedores puede remitir parte de la Deuda al Deudor, y concederle moratoria, in vita minori; Morlà *in Empor. Iur. part.* 1. *dict. titul.* 8. *numer.* 17. Bas *in Theatr. Iurisprudent. dict. cap.* 45. *num.* 54. *& seqq.*

99 Pero à esto pareçe obstar. Lo primero, el *Fuero* 57. *de Iur. Emphythent. cum For. fin. Cur.* 1552. En los que pareçe dezirse, que el Acreedor, que no quiere estar à lo acordado por los otros, puede intentar sus acciones contra el comun Deudor, y pedir su Credito, sin que pueda ser obligado à passar por el acuerdo, y convenio, aunque sea hecho por la mayor parte: Pero estos Fueros se concilian con los dichos *Fuer.* 16. *&* 18. *titul. de Pactis*, respecto, que hablan solo en el Acreedor Censualista, y sus Pensiones, privilegiandolas, y exceptuandolas en este particular de la Disposicion general de ellos, como lo estàn en Cataluña, en fuerça de la misma Disposicion, vt Littera ipsorum demonstrat, Cancer. *Variar. Resolut.* loquendo de eodem, & simili Statuto, aut Constitutione, *lib.* 3. *Variar. cap.* 7. *numer.* 245. Y en Napoles, por otra semejante, Apic. *de Dilati. quinquen. titul.* 1. *num.* 168.

100 Obstare videtur secundo *For.* 17. *eodem titul. de Pactis*: En donde tambien pareçe dezirse, que la mayor parte de los Acreedores no puede dañar, y perjudicar à la menor: Pero este Fuero se concilia, considerada su Letra, que solamente habla en quanto à la remission de la parte de la Deuda, en orden al Acreedor hypotecario, exceptuandolo en esto tambien de la Disposicion general del dicho *Fuero* 16. *eodem titul.* pero no en la moratoria, ò inducias, en la que no se entiende

exceptuado dicho, y tal Credito; y assi, que en ellas, ò en su Concession, la mayor parte puede perjudicarle concediendolas al Deudor, aunque no le pueda perjudicar, remitiendole cosa alguna; Morlà *in Empor. Iur. dict. tit. 8. quast. 1. num. 17.* Vbi huiusmodi conciliat *dict. For. 17. cum For. 16.* & dicit, quod hoc est observandum ad conciliandam obstantiam, quę inter se videtur pati *dict. For. 16. cum* 17. quam obrem, semper meum fuit iudicium, & nisallor, est verum, quod dictus Dominus, quando scribebat dictam Assertionem, eius fuit Animi ponere dictum *For.* 17. quando apposuit, & scripsit *dict. For. fin. Cur.* 1552. & ob suas magnas occupationes passus, fuit equivocationem, ponendo in locum *dicti For.* 17. *dict. For. fin. Cur.* 1552. quia dictus *For.* 17. cōciliatur ita, & modo, quo dicit cum *For.* 16. & deducitur ex eadem, & dicta Sẽtentia, quam commemorat inter Ioannem Sessè, & Lucam Gombau, & nunquam mihi aliud persuaderi poterit, cum Doctor sit intelligendus loqui secundum Iura, & Authoritates, quas allegat, & dictus Dominus minimè ignorabat, quod dicta Sententia, nec verbum continet, in ordine ad Census, nec super *dict. For. fin.* sed quod solum loquitur, & hoc adhùc per transenam de Creditis hypothecarijs, & sic, quod ex illa, nec ex Creditis hypothecarijs Argumentum, nec illatio vlla bona deduci, & inferri potest in ordine ad Census, maximè nostros, *ex dictis suprà num. 61. & seqq.*

101 Y para que esta Materia, como tambien dichos Fueros, queden totalmente enucleados, opus mihi visum fuit annotare aliquos casus, veritas enim notando, & disputando magis elucessit, & panditur; *leg. Munerum, §. Mixta, ff. de Muner. & Honor.*

102 Sit primus: Quando en la concurrencia, para la Concession de las moratorias, ò inducias, vienen solo Acreedores Personales, ò Chyrographarios.

103 Secundus: Quando concurren juntamente Acreedores Hypotecarios, y Personales.

104 Sit tertius: Quando vienen, y concurren solo Acreedores Hypotecarios.

105 Quartus: Quando juntamente vienen con estos, y los Personales, Acreedores Censualistas.

106 Quintus: Quando solo vienen en la concurrencia Acreedores Censualistas: His notatis Herenius Modestinus, notando, & disputando benè, & optimè ratione decrevit, *dict. leg. Munerum, §. Mixta, ff. de Muner. & Honorib.* Assero.

107 Que en orden al primer Caso, no ay duda, que la mayor parte de los Acreedores puede perjudicar à la menor, y concederle, in vita illa, moratorias, ò inducias al Deudor, *dict. leg. fin. Cod. Qui bonis ceder. poss. dict. Foro* 18. *de Pactis*, Morlà *dict. titul.* 8. *quæst.* 1. *num.* 17. Antunez *de Donatio. dict. cap.* 42. & alij suprà citati.

108 En orden al segundo, tambien es indubium, que podrà la mayor parte conceder al Deudor moratorias, ò inducias, in vita minori, aunque sea hypotecaria, *dict. leg. fin.* vers. *Nulla*, Gloss. *in leg. Rescriptum, ff. de Pactis, dict. For.* 18. Morlà *dict. tit.* 8. *quæst.* 1. *num.* 17. Trentacinq. *dict. lib.* 3. *resolut.* 2. *numer.* 2. Melo *de Induci. quæst.* 12. Gratian. *Disceptat. dict. cap.* 222.

109 Y respecto de el tercer Caso, tambien es cierto, immò magis indubium, de que la mayor parte, in vita minori, podrà concederle al Deudor inducias, ò moratorias, cum in eo videantur conquasari omnia Privilegia in hac materia Creditis hypothecarijs competentia; Vrsill. ad Afflictis *dict. decis.* 288. *in Addit. num.* 8.

110 Y sobre el quarto, y quinto, que son los que parecen herir à nuestra Cõtroversia, aunque attento Iuri Communi, puede aver alguna Disputa sobre ellos; pues

pues yà llevamos dicho, que vàn varias las opiniones, sobre si en perjuizio del Censualista se puede por la mayor parte de los Acreedores conceder al Deudor comun dilacion, moratoria, ò inducias; bien, que la opinion negativa es la mas comun, y recibida; vt præter citatos *suprà num.* 35. & 65. dicit Melo *de Induc. quæst.* 10. *num.* 19. Y la que proçede en nuestros Censos, aunque no huviera especiales Disposiciones sobre este particular, atendida la naturaleza de ellos; vt dictum est etiam *suprà num.* 64.

111 Lo cierto es, que attentis Foris, qui sunt Ius proprium Regni, queda resuelta, y determinada esta Dificultad à favor de el Censualista; pues en ellos se halla prevenido, y dispuesto, que no obstante qualquier Concordia, ò Avinença, aunque sea firmada por la mayor parte, que puede libremente, y sin estorvo alguno, executar, y pedir sus Pensiones, *dict. For.* 57. *de Iure Emphytheutic.* vers. *E COM EN CARA*, *suprà num.* 36. & *seqq.*

112 Y aunque en este Fuero parezca no estar claramente comprehendido el Caso quinto, que llevámos arriba notado; que es, quando la Concordia se halla firmada, y hecha por la mayor parte de los Acreedores Censualistas; vtpotè in casu de que lo sean todos los de la concurrencia, y la mayor parte convenga en ella; & sic, que en èl podrà perjudicar la mayor parte à la menor; cum in eo videantur conquasari Privilegia: Consideracion, que, quizà, sin engañarme, pudo dar Motivo à introduzir los abusos, que se mencionan en el dicho *Fuer. fin. Curiar.* 1552. contra el dicho *Fuero* 57. quando sus palabras son tan expressivas, y generales, que sine vllo dubio comprehenden todo Caso, ad notata per Becci. *in consil.* 14. *num.* 13. & *seqq. volum.* 1. Suelves *in consil.* 2. *num.* 17. *Centur.* 1. A mayor abundancia, y para desarraygarles, y quitar la ocasion

ſion de introduzir qualeſquier otros, que ſe pretendieren imaginar, ſe paſsò à conſtituir el dicho *Fuero final, Curiar.* 1552. en el que, deſpues de declararle, en quanto fueſſe meneſter, y de diſponer, por palabras excluſivas de qualquier Caſo imaginable, que el Acreedor Cenſualiſta, que no hà firmado, no pueda ſer preciſado à eſtar, y paſſar por lo acordado por la mayor parte, ſino que puede executar por ſus Penſiones, ibi: *Que por ninguna Concordia*; ſe previno eſte Caſo expreſſamente, ibi: *No obſtant, que la dita Concordia, ſe alegue, es faza inſtancia per la mayor part dels dits Creedors Cenſaliſtes.*

113 De donde reſulta, que aunque la Villa diga, que la Concordia, que hà hecho, ſe halla firmada de la mayor parte de ſus Acreedores Cenſualiſtas; eſta circunſtancia, aunque fueſſe cierta, no ſerà relevante, para que Diego Pico, y Eſperança Campos, puedan ſer preciſados à eſtar, y paſſar por ella, ſino que libremente podràn executar por ſus Penſiones, *dict. For.* 57. *& For. fin. Curiar.* 1552. Vt ita videtur deciſum in terminis huius Caſus in dicta Sententia lata inter Franciſcum Amella, & Locum de Fortaleiñ, & Villam, & Honorem Corbarię; vt deducitur ex illis verbis: *Supplicavit in prædicta executione ſuperſedimentum provideri ſumpto fundamento in Tranſactione, ſive Concordia facta, & inita inter prædictam Villam, & ſuos Creditores, ſuper ſolutione annuorum Redituum.*

114 Y eſta realidad, de que llevamos dicho, de que en perjuìzio del Acreedor Cenſualiſta no proçeden, ni tienen lugar las inducias, maximè attentis noſtris Foris, ſe califica, y corrobora, en gran manera, de el *Fuero 59. de Iure Embhytheut.* en el que el ſeñor Rey Don Alonſo, con el Motivo de que, de los Cenſos, y ſus Penſiones pende mantenerſe, y governarſe gran parte de la Publica Vtilidad del Reyno, ibi: *Perque moſtrant ho ex-*

experiensia, è evidensia del fet notoriament se depreben gran part del Bè Public de nostre Regne de Valencia es sostenguda, è governada per la conservaciò dels Contractes dels Censals, è Violalaris, è Respensions, de interessos, è Pensions de aquells. Et infrà: *Pera obs, è utilidad de la Cosa Publica, no solament de la dita Ciutat, mas encara de tot lo Regnè.*

115 Passa à confirmar el dicho *Fuero 57. eodem titul.* ibi: *Confirmants primer loants, è probants lo fur fer per lo molt Alt Rey en Marti, oncle nostre tret del Capitol del Acte de Cort de Cataluñia, en Rubrica de cosa que serà donada à Cens.* Y à disponer varias cosas, para la efectiva, segura, y prompta cobrança de ellas: Luego dependiendo de los Censos, y sus Pensiones el mantenerse, governarse, y sustentarse gran parte de la Publica Vtilidad del Reyno; y asi, serle lesiva la retardacion de su cobrança; se deduze, que en perjuizio de ellos, y de sus Pensiones, no valdràn semejantes inducias, ò moratorias; pacta enim, quę lædunt Publicam Vtilitatem, non prosunt, nec valent, *leg. Pacta qua, Cod. de Pactis, leg. Iuris Gentium, §. Si paciscar,* vbi Gloss. *ff. Eodèm, titul. de Pactis, leg. Generaliter, cum Lege seqq. ff. de Verbòr. obligat.*

116 Et facit, & conducit etiam, quod dicitur respectu Debiti provenientis ex causa Alimentorum, quod non venit in inducijs; Surd. *decis.* 323. *num.* 9. Fontanell. *de Pactis Nupcial. claus.* 6. *gloss.* 2. *part.* 4. *num.* 58. & 62. Melo *dict. quæst.* 12. *num.* 32. Igitur, & maiori ratione concedi non poterunt in præiudicium Debiti provenientis ex Censu, cum ex illo, & suis Pensionibus Vtilitas Publica sustentetur, gubernetur, & alatur, *dict. For.* 59. ibi: *Sustenguda, è governada.* Et ibi: *Pera obs, è Vtilidad de la Cosa Publica.*

§. VI.

Que aun puesto caso, que semejantes Concordias, segun Fueros, y Derecho, se pudiessen hazer por la mayor parte de los Acreedores, en perjuizio del Acreedor Censualista, que no hà firmado; que la que se discepta no lo es en perjuizio de Diego Pico, y Esperança Campos.

117 ANTES de entrar à la Demostracion de està Propuesta, supongo. Lo primero: Que para la total subsistencia de las inducias, ò moratorias, semejantes Concordias, como la nuestra, es preciso, que todos los Acreedores sean citados, ;-Salgad. *in Labyrint. Creditor. part. 2. cap. 30. num. 67. & seqq.* Trentacinq. *Variar. Resolut. lib. 3. titul. de Solut. resolut. 2. num. 9. & seqq.*

118 Supongo lo segundo: Ser tambien preciso, y necessario, segun la opion mas valida, que convenga en ellas, saltim, la mayor parte de los Acreedores, omnibus in vnum coadunatis; de suerte, que esta coadunacion es de forma substancial, y essencia de ellas; Coccin. *decis.* 440. Cardinal. de Luca *de Credit. discurs.* 152. Mel. *de Induc. quæst.* 10. Gratian. *dict. cap.* 222. *num.* 3. *& seqq.* D. Crespi *observat.* 112. *numer.* 13. Iranç. *in Prax. Protest. cap.* 60. *num.* 22. *& seqq.* Respecto, que en semejantes Actos, en que el Consenso explicandus est à Collegio, sive à pluribus, vt singulis, dummodo in Actu maior pars præiudicat minori, semper requiritur coadunatio, & quod omnes simul sint; cum sensus vnius possit trahere alium in suum sensum; Trentacinq. *Var. Resolut. lib.* 3. *de Solut. tit.* 2. *num.* 6. D. Crespi *observat.* 111. *num.* 40. Melo *de Induc. dict. quæst.* 10. *num.* 5. *& seqq.* Salgad. *in Labyrinth. Credit. part.* 2. *cap.* 2. *n.* 67. *& seqq.* Petrus Bais. *in Direct. electi. part.* 3. *cap.* 21.

119 Y aunque Consuetudine tolli potest hæc formalitas, introduziendose otra, que equivalga; Gratian. *dict. disceptat.* 222. *num.* 6. Iranç. *dict. cap.* 60. *num.* 22. *& seqq.* Salgad. *dict. cap.* 30. *num.* 71. Y en Francia, se diga, no obsservarse, Rebuff. *de Litt. Dilator. Annali, numer.* 54. Gratian. *dict. cap.* 222. Nec in Hispania, Salgad. *dict. cap.* 30. *numer.* 71. *& sequent.* Nec in Lusitania, Melo *de Induc. dict. cap.* 10. *numer.* 21. Antunez *de Donat. dict. cap.* 42. *num.* 91. Y del Reyno de Valēcia pareçe dezirlo Bas *in dict. cap.* 45. *num.* 56. Esta Atestacion no se debe atender, ni creer; nam non solum non est credendum Doctori licet insigni, attestanti de Consuetudine generali; Hodend. *consult.* 101. *num.* 38. *& seqq. & consult.* 110. *num.* 19. *& seqq.* vbi dicit, etiam hoc procedere licet plures Doctores attestentur de illa, & quod est opinio communior, & idem dicit Eugen. *in cons.* 82. *num.* 45. *& seqq. vol.* 2. Sed etiam licet attestetur, vt est dictum de particulari alicuius Provincię, aut Loci licet versatus sit in illo, vt præter citatos dicunt Fagnanu. *in cap. Ne initaris, de Consttitut. tom.* 1. Coccin. *decis.* 123. *num.* 27. Bonden. *de Iur. Controvers. collect.* 14. *numer.* 146. Thomat. *decis.* 31. *numer.* 18. *& decis.* 36. *num.* 9. *tom.* 1. benè Vermigli. *cons.* 11. *num.* 25. Præcipuè si Consuetudo est exorbitans, & contra Ius, vt in nostro Casu, tunc enim est plenè probanda, cum omnibus suis requisitis, Alexand. *in dict. leg. Post Dotem, num.* 29. *&* 30. Cardinal. de Luca *dict. discurs.* 152. *numer.* 14. Eleganter Cephal. *in dict. cons.* 719. *num.* 31. *volum.* 5.

120 Maximè cum dictus Author; venia eius, non sit tantus Doctor, vt eius dictis stare debeamus, sunt enim in suis scriptis plura Cerebrina, & plena equivocationibus, vt est notum, & in hac Assertione videtur Cerebrine fuisse loquutum, prout Cerebrinè affert in Patronum suę Assertionis; nostrum Iranç. *de Protest. dict.*

cap.

cap. 60. numer. 27. qui de nostro Regno talem Consuetudinem, non adducit, & affirmat quamvis dicat, quod licet de Iure talis forma sit necessaria, ex D. Crespi *in dict. observat.* 112. *num.* 13. quod Consuetudine tolli potest, & est mirandum, quod si in Regno esset talis Consuetudo, cum materiam videatur aliquantulum ex professo tractare de illa esset immemor, & quo modo enim dictus Author, nec alter talia cum veritate proferre posset quando habemus Forum talem formam in inducijs quinquenalibus requirentem, *dict. For.* 18. *de Pactis*, ibi: *Servada forma de Dret.*

121 Supongo lo tercero, que aun dado caso, que en el Reyno de Valencia, en la Concessión de las inducias, ò moratorias quinquenales, no se observasse tal formalidad; lo cierto es, que en las Concordias semejantes, como la nuestra, que en sì son muy diferentes, que las meras inducias quinquenales, y tambien por la calidad de los Acreedores, no se observa tal Costumbre, sino la forma de Derecho, de citar, y convocarlos à todos à cierto Lugar; y juntos, tratar, y discurrir el Ajuste, y convenir en èl; y no se darà Exemplar en contrario: Y esta realidad se califica de lo que dize el mismo Bas *in dict. cap.* 19. *num.* 38. *&* 39. Et Consuetudo, non extenditur de vno Casu ad alium, licet Casus sit eiusdem naturę, cum tantum habeat de potentia, quantum de Actu; Thob. Noniu. *in con.* 72. *num.* 20.

122 Supongo lo quarto, que para tratar, y ajustar esta Concordia, fueron convocados los Acreedores, que entonçes eran, para que se juntaran en la Cofradia de San Iayme de la Ciudad de Valencia; y aviendo acudido, y concurrido por sus Procuradores, el de Doña Angela Zanoguera, Acreedora por vn Censo de 500. libras, y el de Don Francisco Colomer, Acreedor de otro Censo de dos mil libras, tomaron acuerdo sobre lo tratado; y el Procurador de Diego Pico, y Esperança Cam-

Campos; disintieron, y protestaron; y que aviendose recibido formal Auto de lo acordado en el dia 21. de Agosto del año de 1693. Doña Angela, despues de algunos dias, ratificò, y aprobò la concordia; y D. Francisco Colomer, sin explicarle, vendiò su Credito, ò Censo, en el dia 18. de Setiembre del mismo año, a Pedro Serrano; y este, en el dia veinte del mismo mes, passò à aprobarla, con Auto formal, y particular de Aprobacion.

123 Supongo lo quinto, que cumulados los creditos de los que convinieron en ella, en el congresso, ò junta que se hizo para su celebracion, parece importar, y aun adjuntando el de Doña Angela, que la aprobò, como llevamos dicho, muchos dias despues de celebrada, 16ͧ365. libras; y asi, que en ella no convino, ni fue hecha por la mayor parte de los Acreedores, pues los Creditos de todos importavan entonces, è importan 34ͧ400. libras, y la dicha cantidad de 16ͧ365. libras, facta computatione, no haze la mayor parte de ellos lo que era precisso para que fuesse valida, pues no basta para ello, que consienta la mayor parte de los cōcurrientes, sino la mayor parte, respecto ad omnes creditores, *dict. l. & suum heredem, §. Hodie, l. Maiorem, ff. de pact. dict. l. fin. C. Qui bon. ced poss.* sicut dicitur, de electione cum qua hæc aut similes concordiæ comparantur licet non in omnibus, Card. de Luc. *de cred. discurs.* 152. que no basta para su validad, que consientan en ella la mayor parte de los concurrentes, ò sufragantes, sino la mayor parte, respecto a todos aquellos, quæ habent vocem, & ius eligendi, *cap. Ecclesia, de electi.* Vuseling. *aurif. iur. verb. Electio, verb. Consensus*, Barb. *de Canoni. cap.* 38. *num.* 9. *& seqq.* Abb. *cons.* 25. *n.* 4. *lib.* 2.

124 His suppositis, atque notatis Herenius Modestinus, notando, & disputando benè, & optima ra-

S tione

tione decrevit, *dict. leg. Munerum*, *§. Mixto*, videtur dicendum, que aunque, ſegun Derecho, y Fueros fueſſen ſubſiſtentes, y validas ſemejantes concordias, como la que ſe diſcepta, en perjuizio del Acreedor, que no ha firmado en ellas, que en nueſtro caſo, no le es, ni daña a Diego Pico, y Eſperança Campos, ni merece ſer confirmada en perjuizio de ellos; porque para ſemejantes concordias ſean ſubſiſtentes, y merezcan ſer confirmadas, y dañen à los Acreedores, que diſienten es preciſo que ſean celebradas, omnibus in vnũ coadunatis, conviniendo en ellas, in ſimul ſaltim, la mayor parte, *dict.leg.Suum hæredem*, *§.Hodie*, *dict.leg.fin.* Mart.*de iuriſdict.part.*4.*centur.*2.*caſ.* 123.*num.* 8. Salgad.*in labyrinth.creditor.part.*1.*cap.*3.*num.* 14. *& part.*2.*cap.*30.*num*,67.*& ſeqq.* Fontanel.*de pact.clauſ.*5.*gloſſ.*8.*n.*42.Gratian.*diſceptat. d.cap.* 222. Contriu. *controuerſ.Forenſ.cap.*58.*num.* 20.*& ſeqq,tom.* 1. Alexand.*conſ.*205.*vol.*2.& alij ſupra citati, & eſt regulare, quod in omnibus actibus, ſive in rebus pertinentibus ad vniverſos, vel ad ſingulos, in quibus conſenſus maioris partis præiudicat minori, quod coadunentur omnes, & in ſimul, & Collegialiter, præſtetur Aſſenſus, Bartol.*in l.Omnes Populi*, *num.*18.*ff. de iuſtit. & iur.* Felin.*in cap. Omnes*, *num.* 29. *de conſtitutioni.* Salgad.*in labyrint.part.*2.*cap.cap.*2.*num.* 69. *&* 70. Petr.de Baycio *in direct. elíction. cap.* 21. *part.* 3. Melo *de indut. dict.quæſt.*10.*num.*5.Trentacinq.*dict. reſol.*2. *num.*6.*& ſeqq.* lo que no concurre en nueſtro concordia, pues no ſe halla, q̃ in ſimul, & coadunatim, aya cõvenido en ella la mayor parte de los Acreedores; porq̃ los creditos de los q̃ parece convinieron, condunatim, importan 15ϑ865. libras, *ſupr.num.* 123. que computados con los creditos de los demàs, es fixo no hazen la mayor parte, cum non ſit gravior, *dict. leg. fin. C. Qui bon. ceder.poſſ.leg. Maiorem*, *ff.de Pactis.* Igitur,

no

no puede dañar à Diego Pico, y Esperança Campos, ni merece ser confirmada en perjuizio de ellos, *dict. leg. Et sunt hæredem, §. Hodie, ff. de pactis, dict. leg. fin. C. Qui bonis ceder. poss.*

125 Sin que sea de relevancia dezir la Villa, que Doña Angela Zanaguera tãbien la aprobò, y cõvino en ella; y que si bien es verdad parezca D. Francisco Colomer, no aver convenido; pero que aviendo vendido su credito à Pedro Serrano, este le aprobò; y siendo asi que el Credito, ò Censo de Doña Angela es de 500. libras, y el Credito de dicho Serrano de dos mil, que adjuntos hazen la cantidad de 2U500. libras; y acumulando à las 15U865. de los otros Acreedores, que tambien convinieron, importan, y hazen todas 18U365. libras, y asi mayor cantidad que el Credito de Diego Pico, y Esperança Campos; pues solo importa, y suma, juntos todos sus tres Censos, 16U135. libras, que se sigue aver consentido, y convenido en ella la mayor parte, y consiguientemente dañarles, y merecer ser decretada, debiendo dicho Pico, y Campos estar à su observancia, *dict. leg. Sed suum, §. Hodie, ff. de pactis leg. maiorem, ff. Eod. titul. dict. leg. fin. C. Qui bonis, &c.*

126 Porque prescindiendo, y aun dando de adeala à la Villa, que el Consenso, ò ratificacion de Doña Angela, sea considerable para validar la Concordia, quod habet magnam, & subtilem difficultatem, & in contrarium adduci, & ponderari poterant multæ, & elegantes considerationes, quas habebàm exaratas, non parvo labore, quia à Doctore vllo Casus noster in terminis tractatur, & affertur, & eas omisi, ne fusse videat scribere, relinquendo eas tanto Senatui; in cuius scrinio censentur esse omnia iura, *leg. Omnium, C. de Testament.* Se dize; que no obstante de averla ratificado, y consentido en ella Pedro Serrano, que no es subsistente, y valida para perjudicar a Diego

Pi-

Pico, y Esperança Campos. Lo primero, para que semejantes concordias sean validas, y subsistentes en perjuicio del Acreedor, que disiente es preciso, de forma substantiali illius, vt est dictum, de que sea hecha omnibus creditoribus coadunatis, y convengan, y consientan, in simul saltim, la mayor parte dee ellos, *d.l. & suum heredem, §. Hodie, ff. de pact. d.l. fin. C. Qui boni ceder. poss.* Ant. Fabr. *in C. lib. 1. tit. 6. diffin. 21.* Mel. *de induti. dict. quæst.* 10. Salgad. *dict. cap. 3. n. 14. cap. 30. n. 67. & seqq.* Grati. *d. cap.* 222. Esto no cōcurre en nuestra concordia, no obstante el cōsenso, ò ratificacion de Serrano, pues no le prestò in simul aut cordunatim con los demàs, sino separatim, & de per sè, vt apparet, ex ipso instrumento ratificationis, *l. ad probationem, C. de probati.* Luego aunque Serrano aya consentido, y aprobadola; y atendido su credito, parezca que la mayor parte de los acreedores vienen bien en ella, no serà subsistente, y valida para perjudicar à Diego Pico, y Esperança Campos, cum non appareat, & deficiat, in illa quod sit facta consensu maioris partis in simul, & congregatim præstito, *d. l. & suum heredem, §. Hodie, d. l. fin.* Salgad. *dict. part. 1. cap. 3. n. 14. & cap. 30. num. 67. & seqq.* Fontanel. *dict. claus. 5. gloss. 8. num. 42.* Mart. *dict. cas. 123. num. 8.* & alij citati.

127 Lo segundo, porque si por alguna razon esta Concordia avia de ser valida, y subsistente, es por razon del Consenso, ò ratificacion que hizo, y prestò dicho Serrano: Esta razon es insubsistente, & contra omnes iuris dispositiones, igitur. Y que sea contra toda disposicion legal, patet lo vno; porque quando el Consenso es de forma, y substancia de algun acto, para la subsistencia, y validad de el, es preciso que concurra, è intervenga al tiempo que se celebra, y haze, quia quod est de forma, & substantia debet concurrere tempore, quo actus deducitur in esse, & ex post facto advenire potest

non poteſt, Tiraq. *in l. l. Conub. gloſſ. 6. n. 2. & ſeqq.* Cacher. *deciſ. 166. ex n. 8. & ſeqq.* Luego ſiẽdo de forma, & ſubſtãtia de eſtas Concordias el Cõſenſo de la mayor parte, vt eſt dict. ex *l. & ſuum hæred. §. Hodie, d. l. fin.* tunc enim Conſenſus dicitur, & eſt de forma, & ſubſtantia alicuius actus quando requiritur ad ſui eſſe, & perfectionem, Gabriel *in Conſ. 2. n. 2. & ſeqq. lib. 1.* ſe ſigue, q̃ aunque Pedro Serrano aya conſentido en ella, y ratificadola, como ſu Conſenſo, y ratificacion, ſea, y aya venido, ex poſt facto non ſufficit, ni ſerà eficaz para cõvalidarla, Caher. *in dict. deciſ. 166. ex n. 8.* Tiraq. *in d. gloſſ. 6.* Beroy. *in conſ. 73. ex n. 1 vol. 1.* mayormente quando el Conſenſo para eſtas Concordias no ſe requiere ſimple, y ſolo, como le ha preſtado dicho Serrano, ſino coadunatim, porque en eſte caſo nunquam Conſenſus ſimplex, es relevante ad validandum actum, Barboſ. *vot. 54. n. 81. & ſeqq.* Beroi. *in d. conſ. 73. n. 12.*

128 Lo otro, porque no aviendo concurrido al tiempo que ſe celebrò eſta Concordia, el Conſenſo de la mayor parte, quod tempus eſt inſpitiendum, ſicut in electione, *cap. Dudum, de election.* Andreas *in Mercur. quæſt. 75. de R. D.* cui comparatur Luca *dict. diſcur. 152. n. 12.* quedò ipſo iure nulla ex defectu forme ſubſtantiali, *cap. Quia propter, & cap. Sicut, de electione*, & ibi Abb. Barboſ. *voto 47. num. 165. lib. 2.* Caſt *alleg. 6. num. 61.* Valenç. *conſ. 184. ex num. 59. ſeq.* Cacher. *dict. deciſ. 166. n. 8. & ſeqq.* & quod null um eſt ratificari non poteſt, & ſi ratificatur eſt inutilis talis ratificatio, *l. Obſeruare, & ibi Bart. ff. de offiti. Pro conſul. l. Vol. 19. §. Idemque de nouati. l. 3. §. Scio, ff. de minorib. cap. Auditis, de elect.* Hodier. *contr. cap. 43. n. 11. & ſeqq.* Surd. *conſ. 183. n. 34. & 35.* Angel. *in conſ. 98. per tot.* etiam ſi nullum ſit ſolum in favorem alicuius perſonæ, niſi ipſa velit renuntiare nullitati, quia in præiuditium tertij non intrat ratihabitio, nec habet

 lo-

locum retrotractio, Ant. Fab. *in C. lib. 4. tit. 20. diff.* 1. Herold. *de ratific. act. null. fol.* 482. *num.* 5. Lelio Altog. *conf.* 23. *num.* 43. & 44. *vol.* 1. Luego el Cõsenso, y ratificacion de dicho Serrano, que prestò, è hizo en orden à la concordia, no la podrà validar, y corroborar, paria enim sunt inutiliter ratificare, ac non ratificare Herold. *de ratific, cap.* 4. *de form. ratificati. n.* 29. & ratificatio inutilis, aut invalida nullum parit effectum Bonden. *de iur. contron. colluct.* 4. *num.* 40. & 41. *vol.* 1. Scult. *q.* 20. *n.* 22. & 23.

129 Sin que obste el dezir à esto, que si biẽ es verdad, que quando se celebrò, parezca no aver convenido en ella la mayor parte, que no se puede dezir absolutamente, que quedò invalida, por quãto D. Frãcisco Colomer se avia reservado acuerdo, sobre consentir, ò dissentir; y siendo assi, que de su Consenso, ò dissenso, pendia el dezirse, y resultar, si era hecha por la mayor parte, ò no, que hasta que le declaràse, quedò in suspenso, y consiguientemente aviendo Pedro Serrano entrado, y sucedido en sus derechos, y aprobadola, y ratificado, quedò convalidada, cum actus qui manet in suspenso per subsequentem ratificationem, aut consensum validetur, Anchar. *in conf.* 223.

130 Pero quan insubsistente sea esta ponderacion, patet ex seqq. Lo primero, porque quando el Cõsenso es de forma, & substantia actus, este jamàs queda in suspenso, sino que si falta al tiempo de su celebracion, & quando ducitur in esse manet ipso iure nulus, *d. cap. Quia propter, de elect. cap. Sicut eod. tit.* Cacher. *dict. decis.* 166. *ex n.* 8. Tiraq. *d. gloss.* 6. *ex n.* 2. Valenç. *d. conf.* 184. *ex n.* 59. Beroy. *d. conf.* 73. & *n.* 1. quia quæ sunt de forma substantiali, vt est dictum debent intervenire, & esse contemporanee, & in tempore quo actus in esse deducitur, & numquam ex post facto advenire potest, Tiraq. *dict. gloss.* 6. Cevall. *commun. quæst.*

quæst. 2. num. 72. luego es insubsistente, y contra todo derecho, dezir, que la Concordia quedò suspensa, por averse reservado acuerdo D. Francisco Colomer, sino nula & invalida, quia non erat facta, nec adderat consensus maioris partis, qui est de forma substantiali illius, vt est dictum, *dict. cap. Quia propter, & cap. Sicut, de elect.* & ibi Abbas, & cæteri Canonistæ. Lo segundo, porq̃ esta, y otras semejantes concordias, son actos legitimos; actus enim legitimus dicitur omnis ille, qui inductus est ab aliqua iuris scripti parte, *gloss. in l. Actus legitimi, ff. de regul. iur.* Tusch. *lit. A. concl. Actus legitimi*, y estas cõcordias se hallã, y son inducidas à parte iuris scripti, *d. l. & suum hæredem, §. Hodie, de pactis, d. l. fin. C. qui bon. ced. poss. d. for. 16. & for. 18. de pact.* luego nò pudo, ni quedò suspẽsa, por auerse reseruado el acuerdo dicho Colomer, actus legitimi nõ admittunt suspensionem, *cap. Actus legitimi, de reg. iur. in 6.* sino que quedò ipso iure nulla, ex defectu formæ substantialis, quia non adfuit consensus maioris partis; qui vt est dictum est de forma, & substantia illius, *dict. cap. Propter, de elect.* Barbos. *lib. 2. voto 47. num. 165.* Castr. *dict. alleg. 6. n. 61.* Cacher. *d. decis. 166. ex n. 8.* Valẽç. *cons. 184. n. 59. & seq.* Luego por el cõsenso, ò ratificaciõ de dicho Serrano no se puede, ni pudo validar, quia quando cõsensus est de forma substantiali alicuius actus, si ex post facto advenit nihil operatur, Tiraq. *in d. gloss. 6.* Cacher. *in d. decis. 166. num. 8. & seqq.* Beroy. *in dict. cons. 73. num. 1. & seq.* & in actu nullo maxime ex defectu formæ substantialis cum stante tali defectu sit ipso iure nullus non intrat ratihabitio, *cap. Auditis, de elect.* & ibi omnes Canonistæ, Hod. *dict. cap. 43. num. 11. & seqq.* Herold. *de ratif. cap. De ratif. act. null. fol. 678. ex n. 1.* Stayb. Iuni. *in obseru. ad Seni. obser. 183. n. 96. ex num. 1. & seqq. cent. 2.* Surd. *cons. 183. n. 34. & 55. lib. 2.*

Quæ

131 Quæ omnia præcipuè procedunt, si se considera que esta concordia, no se hizo, ni fue hecha, ni celebrada en nõbre de dicho Serrano, ni en aquel tiẽpo era acreedor, pues despues de muchos dias de su celebracion comprò el censo; & actus qui non est factus nomine alicuius ab eo ratificari non potest, *l. Si pupili 6. §. Sed ego, l. 9. ff. de negot. gest.* Cencio *de censib. q. 66. n. 60.* Herold. *de ratific. cap. 2. num.* 10. in tantum quod nec hæres potest ratificare, quod nomine defuncti factum est, Herold. *de ratific. fol.* 160. *n.* 78. Y si bien es verdad, que aquello que en nombre de vno no se ha hecho, se puede aprobar, pero por esta aprobacion, si est invalide factum, no se combalida, aprobatio enim actus, non est confirmatio illius, nisi motus animi amplectentis eum sive benè, vel male factus sit, vt acurate distinguens inter ratificationem, & aprobationem, Cardin. Zabarell. *in cons. 44. num 3. vers. seq. quod si ratificatio.* Y assi aunque dicho Serrano aya aprobado, y abrasado la concordia, por su aprobaciõ, no quedarà confirmada, ni validada; aprobatio enim non confirmat, nec validad actum, Cardin. Zabarell. *in dict. cons. 44. num. 3. dict. vers. Quod si ratificatio.*

132 Lo segundo: y pongamos caso que dicha concordia huviera quedado suspensa por el acuerdo que se tomò, y reservò Colomer: Es fixo que en este caso, su perfeccion, y valididad dependia de su declaracion; y esto propia, pues aunque Serrano le sucediò en el credito, no podia declarar el acuerdo, y explicar la mente, y voluntad del, porque el successor no puede declarar la mente, y voluntad de su Autor, cum in eum non transeat, ius declarandi illam cum sit personale, & extinguatur extincta persona, & sic transire, & transmitti non potest *l. Si ita legatum, §. Ille si volet, ff. de legat.* 1. *l. Vnum ex familia §. rogo, de legat.* 2. *gloss. communiter recepta, in*

leg.

l. Artifices, §. Sticum, ff. de verbor. obligat. & in l. Idem Pomponius, ff. de rei vindicat. lo que procede con mayoria de razon, respecto del successor particular, cum non sint iura eius tam pinguiora, Monter. *decis. 35. num. 9. & seqq.* & quæ transmisibilia non sunt nõ sunt cesibilia, *l. ex pluribus, 42. ff. de administ. tutor.* Ciriac. *controu. lib. 1. contr. 139. n. 7.* Hodiern. *contr. 31. num. 78.* Fontanell. *de pact. claus. 7. gloss. 3. part. 8. num. 23.* & præcipuè, quando de su declaracion resultaria perjuizio à Diego Pico, y Esperança Campos, como pretende la Villa, de que la concordia en virtud de ella sea subsistente, y valida, y les dañe, lo que no hiziera, non stante dicta declaratione; & quando ex declaratione resultat præiuditium alicui nunquam successor potest declarare mentem sui authoris Monter. *dict. decis. 35. num. 35.* El dicho Colomer no explicò su acuerdo, declarando su voluntad, sino que se la retuvo in mente: Y con este silencio passò à vender el censo, virtute cuius venditionis, quedaron sus derechos extinctos; y dexò de ser acreedor contra la villa: Luego quedò imperfecta, ex defectu formæ substantiali resultati, ex silentio dicti Colomer, & cõsequenter nulla quod enim imperfectũ est nullũ est; & paria sunt nullum, ac imperfectũ, dum enim superst aliquid agendum, actus non dicitur factus, vt bene dicit Vbesembech. *cons. 12. n. 42. vol. 1.* luego aora consideremos esta concordia ab initio eius, ù desde el tiempo que Colomer vendiò el censo, est nula, & invalida, ex defectu formæ substantialis, scilicet, ex defectu consensus maioris partis creditorum, Barb. *dict. vot. 47. num. 165.* Vel. *dissert. 21. n. 35.* Castr. *d. alleg. 6. n. 61.* & consequenter, vt est dictum, el consenso, y ratificacion de dicho Serrano, no la pudo, ni podrà validar, ni confirmar, Surd. *dict. cons. 183. num. 34. 35.* Angel. *d. cons. 98. & alij citati.*

133 Mayormente no aviendose hecho en su nõbre, como llevamos dicho, y aver consentido, y ratificadola en la forma q̃ la ratificò, pues quando el acto es nulo, la ratificacion del, y para q̃ en virtud della quede validado, es preciso se haga de la misma forma, y modo, como si el acto de nuevo se hiziesse, quia ratificatio actus nulli est novi actus inductio, & celebratio, Surd. *decis.* 70. *num.* 14. Barbos. *lib.* 1. *vot.* 5. *n.* 24. Menoch. *cons.* 88. *n.* 66. & quæ sunt de forma, & substantia debent intervenire tempore, quo actus ducitur in esse Barbos. *vot. lib.* 2. *vot.* 16. *num.* 70. *&* 71. Tiraq. *in l.l. Conubi, dict. goss.* 6. Zeball. *dict. quæst.* 2. *num.* 72. y assi para que quedara validada en virtud della, era preciso, siendo de forma, y solemnidad substancial de semejantes cõcordias q̃ sean hechas, vt est dictũ coadunatis in vnũ creditoribus, & quod in simul conveniant, & declarent, *d. l. & suum hæredem. d. l. fin.* que de nuevo se huvieran juntado, & omnes in simul, y Serrano con ellos declararàn, & convenirent in ea, Cancer. *var. lib.* 2. *cap.* 6. *num.* 110. *&* 111. Hodi. *dict. cap.* 43. *ex num.* 11. Jul. Cap. *discept. cap.* 86. Roma *cons.* 12. Aret. *cons.* 128. Esto no se ha hecho, sino que Serrano separatim, la aprovò, y ratificò; igitur su aprobacion, ò raticacion, no serà eficaz, ni se puede considerar tal, ad concordiam validandam cum inutiliter, aut illegitime ratificare idem sit, ac non ratificare: Herold, *de ratificati. cap.* 4. *de form. ratificati. n.* 29.

134 Lo otro, porq̃ quando algun acto se ha hecho con algunas solemnidades, con las mismas vt ratificatio prosit, & sit vtilis, se debe ratificar, l. si vt proponis 7. C. de nupti. *l. Nuptiæ, ff. de rit. nupt.* Gratian. *discept. cap.* 565. *n.* 47. *& seqq.* Surd. *decis.* 159. *num.* 7. *& seqq. & n.* 21. *& cons.* 28. *n.* 120. *&* 121. Leli. Altogr. *cons.* 26. *num.* 17. *vol.* 1. Luego auiendose esta concordia hecho, y celebradose con la solemnidad de averse

coa-

coadunado, y juntado todos los acrehedores, para que la ratificacion de Serrano fuesse valida, y aprovechasse, era preciso, y se debia de aver hecho coadunatis omnibus creditoribus, & non separatim, como la hizo Herold. de ratifi. *cap. 4. de for. ratifi. n.* 31. Bond. *de iur. controu. collect. 4. n.* 40. *& seqq. vol.* 1.

135 Tum: Porque quando para la celebracion de algun acto, ò cõtracto, la ley, ò estatuto requiere algunas solemnidades, estas mismas se deben obseruar, y guardar en su ratificacion, Innocenti. *in cap. Cum dilecta, n.* 1. *in fin. de empti. & vendit.* Surd. *decis.* 159. *n.* 7. Censi. *de censib. decis.* 31. *num.* 11. Herold. *de ratific. dict. cap.* 4. *de for. ratifi. n.* 32. Luego requiriendo y prescribiendo la ley, que estas, y semejantes concordias se ayan de hazer con las solemnidades de que se junten, & quod in communi declarent, & conueniant, *d. l. & suum hæredem, §. Hodie, dict. l. fin.* se sigue, que estas mismas se debian aver guardado en la ratificaciõ de Serrano, para que aprovechara; mayormente auiendo venido despues de su celebracion, & sic esse novum creditorem cum per venditionem extincta fuerunt iura D. Francisci. & in eum translata, *l. receptum, ff. com. Prædi*, & novus creditor dicitur, qui aduenit post celebrationem illius Fab. *in C. lib.* 1. *tit.* 6. *diffi.* 16. GuiPap. *quæst.* 109. y militar la misma razon para que se juntaran para ella, que concurria quando se celebrò: Cum in discutione poterat dictus Serrano trahi in alium sensum, *l. Si vnus, §. Item celsus, ff. de arbitr.* & statutum loquens in contractu habet locum in quasi contractu maximè quando militat eadem ratio, vt Grat. *dict. cap.* 565. *n.* 48. Roman in *cons.* 12.

136 Con que resultando por todo lo dicho, que esta concordia que se trata, es nulla, è invalida, ad effectum de quo loquimur, y que la ratificacion de Serrano, tãbien lo es para lo mismo; y que asi no la pudo validar,

y va-

y validò, quoad eum: Se sigue, que por su aprobacion, aunq̃ parezca aver venido bien en ella la mayor parte, no perjudicarà à Diego Pico, ỹ Esperança Campos, sino que podràn pedir, y executar por suspensiones, no obstante ella; nam quod invalidum, & inutile est, non dat robur actui, & effectum vllum producit; Scultis. *q.20.n.22.& 23.* Bond. *d.coluc.4. ex n.40.* & ratificatio inutilis, aut illegitime facta, idem est, ac si non esset facta, *l. Non putavi.§. Quæ vis*, ibique Barth. *ff. de offit. Præsid. l. Quoties, ff. Qui Satisdar. cogunt.* & quia vt similes concordiæ, vt nostra impediant creditori dissentienti petere suum debitum, & illi obsit, non sufficit, quod maior pars creditorum in illa consenserit; si no que facta coadunatione omnium maior pars illorum congregatim, & in simul consenserit, *d.l. & suum hæredem, §. Hodie, de pact. dict. l. Fin. C. qui bon. ced. poss. for. 18. de pact.* Mel. *de induti. dict, quæst.* 10. Salg. *in d. cap.30. n. 67. & seqq.* Card. de Luc. *dict. discurs. 152. num. 12.* Grati. *dict. cap. 222.* Fontanell. *dict. claus. 5. gloss. 8. n. 42.* Mart. *dict. cas. 123. num.* 8. Ramon. *cons. 10. n. 1. & alij citati.*

135 Et sic ex omnibus dictis, & alijs quæ ponderari poterant, & omituntur, quia tempus non vacat, & salus non favet erga multitudinem exorbitantiarum deviantium à toto iure, & ratione quam continet dicta concordia, quæ facit eam irrationabilem, & in iustam quo in cassu nunquam pars maior potest præiudicare minori, bene Grati. *in additi. ad decis. 183. n. 2. & seqq.* Esperan Diego Pico, y Esperança Campos, se confirmarà la sentencia dada à su favor: S.S.C.S.S.C.

Lic. D. Dionisio Rujerio.

✠

ADICION

A LA ALEGACION JVRIDICA, escrita por Diego Picó, y Esperança Campos,

CONTRA La Villa de Castallà.

SECTIO I.

EN el §. Sexto de dicha alegacion diximos, què para la total subsistencia de la concesion de las inducias, ò moratorias, y semejantes concordias, como la nuestra, en que se trata perjudicar al acreedor, que disiente ser preciso ser hechas, y concedidas, omnibus creditoribus in vnum coadunatis, conviniendo en ella in simul saltim, la mayor parte de ellos, *d.l.fin.C.Qui, &c. l. Et suum hæredem, §.Hodie, ff. de pact. l. Maiorem, ff. eod.tit.*

2 Tambien diximos, què aunque consuetudine tolli poterat dicta formalitas, aut solemnitas præsc ipta in *dict. l. fin.* ad concesionem induciarum per creditores; y que la assercion de Baz. *in dict. cap.* 45. *n.* 56. de que en el Reyno de Valencia no se observa tal formalidad en su concesion, è indulgencia, que no procedia respecto de nuestro caso, y concordia, por quanto Baz solo habla respecto de las moratorias, ò inducias quinquenales; y en estos terminos hablan todos los Doctores, que dizen, que en diversas Provincias no se observa: porque contiene vnas inducias, y moratorias longisimas de 60. años, como se dirà despues, y otros pactos, como es el que en el transcurso de los dichos 20. años se hechen à suerte cada año 500. lib. y que

el

el acreedor à quien cayere las aya de tomar, y hazer quitamiento de otra tanta cantidad, que son terminos muy diversos, & sic quod talis consuetudo non se extendebat ad illam: Cum consuetudo sit stricti iuris, & de vno casu ad alium etiam si sit eiusdem naturæ non se extendat, cum tantum habeat de potentia quantum de actu maximè si est exorbitans, & contraria iuri, vt videtur esse talis consuetudo, Molin. *de primog. lib. 2. cap. 6. num. 20. & seqq.* Franch. *decis. 17. num. 13. & decis. 71. num. 10. & seqq.* Salg. *de retent. part. 1. cap. 9. num. 6. & 7.* Thobi Noni. *cons. 72. num. 20.* Y ser fixo que en este genero, y especie de concordia, que se habla entre acreedores censalistas, no se halla derogada dicha formalidad del derecho, sino observada; citando, y convocando quien la intenta, todos los acreedores à cierto lugar, que regularmente es la Cofadria de S. Jayme de la Ciudad de Valencia, y juntos, tratar, declarar, y convenir en el ajuste, como se observò en la que se trata; y lo mismo se observò en la de Trayguera, como resulta de la sentencia que se profiriò sobre ella en este Supremo Consejo, presentada en los Autos por la Villa. Y el mismo Baz, como cosa assentada lo nota, y expressa, vt *in cap. 19. num. num. 37. & seqq.*

3 De donde passamos à inferir, que dicha concordia no era subsistente, y valida, en perjuicio de Diego Pico, y Esperança Campos, acreedores disencientes, & contradicentes, por no hallarse celebrada, y hecha, omnibus in vnum corduñatis, conviniendo en ella, in simul saltim, la mayor parte *dict. alleg. n. 124. & seqq.*

4 Y que esto procedia, no obstante de dezir la Villa que si bien era verdad que Doña Angela no convino, y declarò su voluntad, y consenso, in simul, sino que se reservò acuerdo, q̃ despues le explicò, y deliberò aprobarla, y ratificarla, como lo hizo, como tambien, que aunq̃ parecia q̃ D. Francisco Colomer no avia convenido en ella,

ella, que convino, y la aprobò Pedro Serrano, que le sucediò en su credito, por la compra que le hizo de el, *dict. alleg. num.* 125. *& seqq.*

5 Y aunque en dicha alegacion eod. §. 6. precindimos el disputar, si el consenso, y ratificacion de dicha Doña Angela era eficaz para hazer que hiziera numero en la concordia con los demas que convinieron en ella al tiempo de su celebracion, y si podia validarla, enunciando tener este punto alguna dificultad, ha parecido no seria ocioso dezir algo sobre el para mayor corroboracion de la justicia de Diego Pico, y Esperança Campos.

6 Y que el consenso, ò ratificacion de Doña Angela no sea eficaz para poderse dezir, que ha sido, y es hecha por la mayor parte de los acreedores, ni tampoco para hazer numero en ella, y validarla, es constante. Lo primero, porque estas concordias, como se lleva dicho, son vn acto, que se ha de celebrar, y requieren para su legitima confeccion, q̃ todos los acreedores se junten, & quod declarent, & conveniant in simul, & colegialiter, *d. l. & suum hæredem*, §. *Hodie, ff. de pact.* ibi: *Si convenerint in vnum, & communi consensu declarauerint*, *l. fin. C. Qui boni ced. poss.* ibi: *Vt omnibus in vnum coadunatis*, Bald. *in l. Et suum hæredẽ*, §. *Hodie, n.* 1. *& seqq. de pact.* Mart. *dict. cas.* 123. *num.* 8. *& allij in dict.* §. 6. *citati.* Luego no aviendo consentido, y convenido en ella Doña Angela in simul, sino separatim, como convino, no puede hazer numero, ni parte en ella, ni su consenso numerarse, y ser eficaz para validarla, sicut dicitur, de electione cui comparantur hæ concordiæ, Luc. *de cred. & deb. discur.* 152. *n.* 12. quod cum sit actus qui celebrandus sit colegialiter consensus vocem habẽtis præstitus separatim est inutilis, & non facit partem in eã, nec eã validare potest: nã quæ cõmituntur pluribus in communi, singulis non est deferendum; Gonç. Tell.

in

in cap. Cum Ecclesia, num. 5. *de elect.* Abb. *in cap. Genes. eod. tit.* Petr. Baisi. *in direct. elect. p.* 3. *cap.* 7. *& cap.* 21. Barbos. *de Canonic. cap.* 38. Burat. *decis.* 251.

7 Y esto se corrobora con la conclusion recibida de los DD. fundada in dispositione text. *in l. Item si vnus* 17. *& l. Si in tres Nunc, §. Celsus, ff. de recept. arbitr.* de que in negotio quod pluribus comititur, no puede pronũciar vno sin el otro; y que si pronuncian, se partim, la pronunciacion, es nula, è invalida, y esto aunque el otro se escuse, ò diga, quod causa ei non liquet, Paul. de Castr. *in l. Pomponius alias si vni, num.* 5. *& seqq. ff. de re iudic.* Mel. *de induti. q.* 10. *num.* 10. Ni que tampoco aquel que se ha escusado, ò dicho sibi non liquere, ò callado al tiempo de la pronũciacion de los otros, puede despues pronunciar, ò deliberar por si, y que si pronuncia, ò se adhere, ò aprueba de por si el parecer de los otros, que tal aprobaciõ, ò pronunciaciõ, es nula, y de ningun valor, ni valida la de los demàs, ex eo quod in negotio pluribus commisso omnes debent pronuntiare in simul, cũ præsentia vnius potest trahere alium in diversum sensum, *d. l. Item si vnus Celsus, ff. de recept. arbi.* Valenç. *cons.* 177. *n.* 50. Mel. *dict. q.* 10. *nu.* 10. & quia ratificatio non intrat vbi requiritur præsentia aut simultatinas, Lanfr. *de arbitr. n.* 13. & quia quod invalidũ est ab initio, ex post validari non potest, *l. Quæ ab initio, ff. de reg. iur.* Val. *dict. cons.* 177. *n.* 66. Luego siendo estas concordias vn acto, que se ha de hazer omnibus creditoribus coadunatis, declarando su mente, y volũtad, y conviniendo in simul, & præsentialiter, *d. l. & suum haredem, §. Hodie, gloss. in l. Rescriptum*, verb. *Conuenire*, ibi: *Præsentialiter, d. l. fin. C. qui bon.* Bald. *in d. l. Suum hæredem, §. Hodie, num.* 1. *ff. de pact.* no pudo Doña Angela deliberar, y explicar su acuerdo, y aprobarla, separatim, sino simul con los demàs, Bald. *in d. l. Et suum haredem, §. Hodie, num.* 1. ni este consenso, ò ratificacion ser valida, y eficaz

para

para confirmarla, y darle subsistencia, ratificatio enim non intrat, vbi requiritur præsentia, aut simultanitas, *l. Obligari, §. Tutori, de author. tutor.* Lanfr. *de arbitr. n.13.* & paria sunt consentire, aut ratificare illegitime, aut inutiliter, quod nõ consentire, aut ratificare, *l. Non putaui, §. Quævis,* ibique Bart. *ff. de offiti. Præsid. l. Quoties, qui satisd. cogunt.* & quod invalidum est ab initio ex post validari non potest, *d. l. quæ ab initio, cap. Auditis, de elect.* Sand. *in d. l. Quæ ab initio.* Solorç. *de iur. Indiar. lib. 3. cap. 4. n. 40. tom. 1.* Salgad. *de Reg. protect. p. 2. cap. 2. num. 27.*

8 Sin que obste el dezir la Villa, que Doña Angela ya concurriò en la conferencia, y aviendo oìdo las razones de Diego Pico, y Esperança Campos, non potuit trahi in suam sententiam; y asi que pareciendo averse ya cumplido en dicha formalidad, pudo despues de porsi deliberar, y explicar su acuerdo: porq̃ lo mismo procede respecto de aquel q̃ dize, q̃ non liquet de causa in negotio pluribus commisso; y con todo no puede explicar su sentir, y deliberar, separatim; quia forma legis est observanda specifice, Paul. de Cast. *in dict. l. Sicuti, n. 10. & seqq.* Mel. *dict. q. 10. ex num. 10.* Abb. *cons. 77. lib. 2.* luego como sea tambien de forma harum concordiarum, quod creditores coadunati, & in simul conveniãt tractent, & declarẽt, *d. l. & suũ haredẽ, §. Hodie, d. l. fin.* Bald. *in d. l. & suũ hæredẽ, n. 1. §. Hodie, & in d. l. fin.* Mel. *d. q. 10. & alij citati in d. §. 6.* no obstãte el auer D. Angela concurrido en la confabulacion, no pudo explicar el acuerdo, y deliberar de por si, aprobando la cõcordia; & quia poterat enim tempore explicationis, & deliberationis aut ratificationis, trahi in alium sensum, cum propositum hominis sit variabile, vt in simili Bart. *in l. Duo ex tribus, ff. de reiudic.* Bald. *in d. l. Si vnus, n. 5*

9 Lo otro, porque como llevamos tambien dicho en la alegacion, *num. 127. & seqq.* el consenso de la mayor parte es de forma, y substancia de estas concordias, y asi era preciso que para su valididad interven-

ga, y concurra, tempore quo ducuntur in esse cum ea quæ sunt de forma, & substantia intervenire debent tẽpore, quo actus ducitur in esse, & ex post facto advenire non possunt, Cæsar. Afflict. *controuers*. 17. *n*. 19. Apont. *cons*. 81. *num*. 6. *& seqq*. *lib*. 1. & si adveniunt nihil operantur, nam quod invalidum est ab inito maximè ex defectu forme, & substantiæ, ex postconvalidari non potest, *d. cap. Auditis*, Tiraq. *in ll. Conubi, gloss*. 6. Cacher. *decis*. 166. *ex n*. 8. Beroy. *in cons*. 73. *n*. 1. *& seqq*. *lib*. 1. Valenç. *cons*. 177. *n*. 66. *& seqq*.

10 Luego no aviendo concurrido en esta concordia al tiempo de su celebracion el consenso de la mayor parte; y esto aun respecto de Diego Pico, pues solo importa el credito de los q̃ entonces cõvinieron 15865. l. menor deuda, ò cantidad que la de Pico, y Campos, pues su credito, acumulados sus tres censos, importan 16[]135. l. & consequenter ser hecha invalide, & nulliter, *cap. Quia propter, de elect*. Barbos. *lib*. 2. *vot*. 47. *num*. 165. Castr. *alleg*. 6. *num*. 61. Valenç. *cons*. 184. *ex num*. 59. se sigue, que el consenso, ò ratificacion de Doña Angela adveniente maximè, despues de muchos dias, & sic nõ incontinenti cũ incontinenti in iure dicatur, quod intra tres, aut quatuor dies fit, *l*. 3. *C. de emendati. libell*. Bald. & Iason *in l. Lecta, ff. Si certum petatur*, no la pudo validar, ni confirmar; nam quod invalidum aut nullum est ab initio vt ex dictum, ex post per consensum aut ratificationem super venientem validari non potest, *dict. cap. Auditis*, Cacher. *dict. decis*. 166. *ex n*. 8. Tyraq. *d. gloss*. 6. Valẽç. *d. cons*. 177. *n*. 53. *& seq*. *n*. 66. Surd. *cõs*. 183. *n*. 34. *&* 35. *& alij supra citati, & in dict*. §. 6. & faciunt, & conducunt omnia quæ dicta sunt *in eodem* §. *ex d. n*. 127. *& seqq*. quæ licet bona contra aprobationem, aut ratificationem concordiæ factam à D. Angela, omituntur, vt evitemus repetitionem.

11 Lo otro, porque dado caso que el consenso de Doña Angela merecieſſe ser considerado para que hiziera numero, y parte en la concordia; aun no

es

es valida, y eficaz para perjudicar à Diego Pico, y Esperança Campos, respecto que no se puede dezir ser hecha à mayori parte creditorum, no obstante de que ad junto el credito de Doña Angela, con los demàs que convinieron parezca mayor que el de Diego, y Esperança, porque en estos actos, como se trata de inducir perjuizio, y asi averse de celebrar collegialiter, & in communi, concurriendo todos los acreedores, *dict. l. fin. C. qui. boni. ced. poss.* ibi: *Omnibus in vnum coadunatis*, lo que no se requiere en otros casos tocantes in re pertinente ad plures, vt singulos, & non agitur de inducendo præiuditio, vt in præsentatione Beneficij respectu Patronorum Salg. *in labyr. creditor. p. 2. cap. 2. num. 67. & seqq.* es preciso que la parte mayor se connumere, y deprenda, respecto de todos, cum in actibus colegialiter explicandis maior pars, se numera, y dize ser aquella que es superior, no respecto à la menor, sino ad omnes habentes vocem, aut qui sunt de colegio, vt dicitur de electione cum qua comparãtur hæc concordiæ, vt est dictum in allegatione, *n.* 1 23. & notabiliter, & expresse, dicit Bald. *in dict. l. & suũ hæredem, §. Hodie, n. 2. ff. de pactis*, ibi: *Hic diligenter nota quod requiritur maior pars omnium, nec sufficeret maior pars duarum congregatarum, & c.* & probatur etiã aperte, *ex dict. text. in d. l. fin. C. qui boni. ced. poss.* en donde dize el Emperador, que para que prevalezca el sentir de aquel, ù de aquellos que quieren conceder el tiempo al deudor comun, es preciso que todos se junten; y que si el credito del que conviene in indulgentia temporis, se hallare ser mas grave, ò superior à las deudas de todos los otros acreedores, *alijs omnibus*, Bald. *in ead. l. fin. n. 3.* ibi: *Et nota quod Tabelio debet ponere nomina singulorum in instrumento, quia debet fieri computatio inter omnes*, que prevalezca, ibi: *Et siquidem vnus creditor alijs omnibus grauior in summa debiti inueniatur, vt omnibus in vnum coadunatis, & debitis eorum computatis,*

ipse alias antecellat, ipsius sententia obtineat sive indulgere tempus, sive cessionem accipere desideret. Luego no concurriendo en nuestro caso, que el credito, y suma de los que fueron de sentir, y convinieron en esta concordia, ser mas grave, y superior, alijs omnibus creditoribus facta computatione inter omnes, no podrà prevalecer su sentencia, contra Pico, y Campos, *d.l.fin.* Bald. *in d.l. & suũ hæredem, §. Hodie, n.2. & seq. & in d.l.fin.*

12 Lo otro, porque para la subsistencia de estas concordias, como llevamos dicho, es necessario, que no solo convenga, y consienta en ella la parte mayor de los acreedores, sino que tambien sea insimul, tratando, y declarando todos su mente, animo, ò voluntad, *d.l. & suũ hæredem, §. Hodie; vt in vnum conueniant, & communi consensu declarent, d.l.fin.C.qui bon. ceder. poss.* ibi: *In vnum omnibus coadunatis*, & infra: *Ipsius sententia*, Bald. *in d.l. & suum hæredem, §. Hodie, n.1.* ibi: *In simul conueniant, simul tractent, & declarent*, Fab. *in rati. lib. 2. tit. 14. in d.l. & suum hæredem, §. Hodie*, quia sententia vnius pondere rationum authoritate, aut numero potest alios superare, & trahere in suũ, & contrariũ sensum, *d.l. Item si vnus, §. Celsus, ff. de arbi.* D. Crespi. *in obseru. 10. n.10. & seqq.* Rovit. *in cons. 8. num. 9.* Luego no aviẽdo en nuestro caso declarado todos los acreedores, que eran, y fueron convocados para su celebraciõ, su mente, animo, y voluntad sobre ello, pues D. Francisco Colomer no le ha declarado, ni le declarò, sino que se reservò acuerdo el que no explicò, aunque el credito de los que convinieron, y declararon sea gravior al de Diego Pico, y Esperança Campos, no serà subsistente esta cõcordia en su perjuicio, ex defectu formæ, scilicet, declaratione omnium creditorum; *cap. Quia propter, & cap. Ecclesia vestra, de elect. & quæ ibi notãt DD.* Mayormente quãdo dicho Colomer era vn acreedor de autoridad, vt nobilis, y quantioso, como de dos mil libras, y dependia totalmente de el, el porderse dezir, y conocer, que parte de los acreedores prevalecia; y

assi

assi era precisa su declaració, para que con ella se conociera, y se viera si era justo, y conforme à equidad lo que los otros resolvian; y sino lo era, por ser estos negociados sujetos à muchos fraudes, q̃ quedasse evitado por su voto, y declaracion, facit Faber. *in d.l. Et suũ hæredẽ, §. Hodie, vers. Ratio decidendi.* D.Cresp. *obser.* 10. *n.* 18.

13 Quanto mas, que si se considera que esta concordia dize, y contiene perjuizio, y en los actos perjudiciales, eo ipso quod quis non consentiat habetur pro dissentiente, *l. Inuitum, de seruitu. vrb. prædior. l. Filius familias, §. Inuitus, ff. de procuratorib.* quia in præiuditialibus expressus consensus requiritur, bene Strucc. *in l. Qui tacet, ff. de regul. iur.* Dicho Colomer, se ha, y deve reputar por tal, no obstante el acuerdo q̃ se reservò; quia in præiuditialibus, vt est dictum eo ipso, quod quis non consentiat habetur pro disentiente, & in eis propositum in mente retentum nihil releuat, & operatur, vt benè Sand. *in d.l. Qui tacet, ff. de regul. iur.* Mayormẽte quando dicho D. Francisco actualmẽte es el verdadero acreedor, y el dicho Serrano, quien dize la Villa le comprò el censo, es fingido, y supuesto, à efecto de ocultar el dicenso de Colomer, que reconociendole la Villa, y que por èl resultava, que la mayor parte no convenia en la concordia, solicitò, y fraguò, que vn vezino suyo, que es el dicho Serrano le comprara el censo en la forma q̃ llevamos dicho *in alleg.* §. 1. y la aprobàra, como la aprobò; quod arguit dolũ, & simulationẽ, pues no cave q̃ ningun hõbre de juizio executasse lo q̃ executò dicho Serrano, que es comprar vn censo de vna cantidad considerable como de dos mil libras, sobre vn deudor, al tiempo que se publica pobre, y pretende por serlo convenio con sus acreedores, y tan irregular como pagar las pensiones por espacio de 20. años, à vna cantidad tan modica como de quatro dineros; quæ pro nihilo reputatur, *l. Oleum, §. fin. ff. de dol. mal.* y cargarse otro equivalente, y pagar por entero el sueldo, ab insolitis, & ab eo quod communiter non fit cum distent a veri similitudine probatur dolus, & simulatio, Capi. Latr. *consul.* 35.

n.

*n.*53. Decian. *in respons.*65. *n.*12. *vol.*2. & *respons.*67. *n.* 15. *vol.*3. Beci. *in cons.*52. *n.*78. & *seq. vol.* 1. & simulatio, & dolus probatur coniecturis, licet hominis maximè prudētis, etiā contra instrumentū, Cornaz. *decis.*41. *ex n.*15. Clem. Merlin. *decis.*714. Bermigli. *cons.* 372. *n.* 13. & 14. Andreol. *contr.* 166. Marot. *controu. cap.* 40. Beciu. *in dict. cap. cons.* 52. Stayb. *resol.* 156. *num.* 89. vbi dicit quod sufficit vna, & idem dixerunt Mascard. *conclus.*448. *num.*8. Petr. in Rit. *Mag. Car. rit.* 228. *n.* 25. Grati. *cap.* 225. *n.* 29. Mansi. *de confis. q.*38. *n.*34. Theodor. *alleg.*78. *num.*4. Cornaz. *dict. decis.*41. *n.*18.

14 Y lo que lo afiança evidentemente es lo q̃ executò Serrano despues de la compra, que fue dentro de dos dias, como tābien llevamos anotado, passar à aprobar la concordia, vt apparet ex instrumentis emptionis, & vēditionis atque ratificationis: ex vicinitate enim actuum, aut instrumentorum dolus, fraus, & simulatio præsumitur, ad propositū Baz. *in d. cap.*45. *n.*88. Apicel. *de dilat. quinq. in add. ad dict. tit. n.* 74. & *seqq.* & fraus, & dolus nemini debet patrocinari in præiuditium alterius, *l. Verum* 64. *§. Tempus autem, ff. pro socio.* Scop. ad Gratian. *obseru.*234. *n.*7. Tap. *decis. S.C.*39. *in fin.*

15 Conque resultando por todo lo dicho, como tambien ex dictis in allegati, *§.*1. & *§.* 6. que esta cōcordia que se trata, no se halla hecha por la mayor parte de los acreedores, ni tampoco segun la forma, y requisitos que el derecho requiere. Y esto no obstante el cōsenso, y aprobacion que hizieron dicha Doña Angela, y Pedro Serrano, y asi ser valida para tener eficacia de perjudicar al acreedor q̃ disiente; se sigue no serlo para perjudicar a Diego Pico, y Esperança Campos, aunq̃ lo sea, respecto de aquellos q̃ convinierō; cū in re communi pertinente ad plures, vt singulos quis ex suo consensu obligetur, *l. fin. ff. comm. prædi.* y bien cabe que vn acto sea vtil para perjudicar à vnos, è inutil, è invalido para perjudicar a otros, Cardin. de Luç. *de pension. discur.* 80. *n.*16. D. Chresp. *in obseru.*111. *num.*40. & *seqq.*

SECTIO II.

1 Y Aun dado caso, que esta Concordia, de que se trata, estuviesse hecha por la mayor parte de los Acreedores, y segun los requisitos, y forma que el Derecho pareçe requerir, para que los Acreedores, ò la mayor parte de ellos, pueda en semejantes convenciones perjudicar à la menor; aun es fixo, y constante, que no es eficàz, y valida, en perjuizio de Diego Pico, y Esperança Campos: Y esta Assercion, teniamos destinado demonstrarla en otro §. que fuesse el septimo, y vltimo de la Alegacion; y por el Motivo expressado en el fin de ella, no fuè dable; vtinam vacaret tempus ad speculandos Libros: Y aviendole podido lograr, aunque corto, en estas breves Ferias, no se hà querido omitir aliqua addere iam dictis, & super ea, etiam aliquid dicere, vt magis veritas, & iustitia Didaci Pico, & Sperantię Campos firmetur, & pateat.

2 Y antes de passar à la expresſion de ello; Notandum est, que la Concordia contiene varios Pactos; y entre otros: Que por espacio de veinte Años se ayan de pagar, y paguen las Pensiones de los Censos à quatro Dineros, de los doze que corresponden por libra; y que lo corrido en su transcurso, respecto de los ocho, à cumplimiento del Sueldo, se pague, y vaya pagando despues à seis Dineros: Y q̄ durāte los dichos veinte Años se echen à Suerte quinientas libras; y que el Acreedor à quien cayere, las aya de tomar, haziendo Quitamiento de equivalente cantidad.

3 Hoc notato venit dicendum; dictam Conventionem, aut Concordiam, non esse validam, & subsistentem in præiudicium Didaci Pico, & Sperantię Campos. Lo vno: Porque el perjudicar la Parte mayor à la menor, in re pertinente ad plures, vt singulos, es cosa exorbitante, induzida contra las Reglas del Derecho; y

assi, solo se puede hazer, y executar en los Casos que el Derecho expressa, y permite, cum vnus alteri in re communi, non potest præiudicare, & alteri per alterum, iniqua conditio inferri non potest; & in re communi melior sit conditio prohibentis; Apiçel. *in Tutam. Pauper. titul.* 3. *de Remiss. Debitor. num.* 17. Antunez *de Donat. lib.* 3. *cap.* 42. *num.* 81. *& seqq.* D. Crespi *dict. observat.* 112. *num.* 22. Morlà *in Empor. Iur. titul.* 12. *quæst.* 9.

4 Y este genero de Concordias no se hallan permitidas, ni introduzidas por el Derecho, en perjuizio del Acreedor, ò Parte menor, que dissiente; pues en èl solo hallamos escrito, que la mayor parte de los Acreedores; y esto, en ciertos Casos, puede remitir parte de la Deuda al Deudor; *leg. Et suum Hæredem,* §. *Hodie, ff. de Pactis,* Afflictis *decis.* 288. Antunez *dict. cap.* 42. *num.* 83. *& seqq.* y concederle dilacion, ò inducias de cinco Años, quando intendit cedere bonis; *dict. leg. fin. Cod. Qui bonis cedere possunt*; Afflictis *dict. decis.* 288.

5 Y aunque algunos han querido dezir, que estas Disposiciones se estienden à otros Casos, y especies; supliendose de otras Leyes, vt est *leg.* 1. *Cod. de Privileg. Creditor.* & ibi Angel. Straca *de Decoctorib. part.* 6. *num.* 21. y assi, que tienen lugar en otras, y semejantes Concertaciones, y Convenios, que hazen los Acreedores, sobre cobrar sus Creditos del comun Deudor, in solutione cessantis; Salgad. *in Labyrinth. Creditor. part.* 2. *cap.* 2. *num.* 73. *& seqq.*

6 Pero esta Assercion, cuyo Antesignano es Angelo, reprobatur, sicut ipse Angel. à Barth. Bald. & Iacobo Arena asserentibus Iure non probari, & quod Angel. sine lege loquitur, ac etiam reprobatur à Fulgos. & Alexand. vt dicit Apiçela *in titul.* 3. *de Remissione Debitoris, num.* 17. Ex eo, quia in re communi vnus alteri præiudicari non potest, quam ob rem cum dictę Leges videantur esse exorbitantes, & loqui in casibus

spe-

ſpecialibus, quod non ſint extendendę ad alias ſpecies, & caſus, quod etiam dicunt Franchis *in deciſ.* 82. *num.* 3. *& ſequent.* Afflictis *deciſ.* 288. Antunez *dict. cap.* 42. *num.* 83. *& ſeqq.* vbi reprobat Salgad. & reſpondet ad Iura, quę adducit in corroborationem dictę opinionis, Capicio Galeot. *lib.* 2. *controverſ.* 71. *num.* 9. Apiçela *dict. titul.* 3. *nu.* 17. vbi concordans has opiniones dicit, quod ad ſummum dicta opinio Angeli procedere poteſt in Debitoribus perſonalibus, de quibus loquitur *dict. Lex* 1. *Cod. de Privileg. Creditor.* vt notabit Alvericus *in eodem titul.* pero no en los hypotecarios; pues aunque reſpecto de eſtos proçeda, y tenga lugar la Diſpoſicion de dicha Ley final, y en ſu perjuizio pueda la parte mayor de los Acreedores perjudicarles, es quia agitur de modico præiudicio, ſcilicèt, de dilatione quinquenali.

7 Con que ſiendo aſsi, que la Concordia, que ſe trata, no contiene la dilacion quinquenal, ſino larga, y longiſsima, ex infrà dicendis, y otros Pactos, como ſon los dichos; de que todos los Años ſe ayan de echar à Suerte quinientas libras, y el Acreedor Canſualiſta à quien cayere, las aya de tomar, y hazer Quitamiento de otra tanta cantidad; y eſto, ſin percibir lo corrido reſpecto de ella; coſa muy diverſa de lo que pareçen permitir, y preſcrivir dichas Diſpoſiciones; *leg. Et ſuum Hæredem, §. Hodie, leg. Maiorem, & leg. Reſcriptum, ff. de Pactis, dict. leg. fin. Cod. Qui bonis cedere poſſunt,* que ſon las que hablan ſobre eſta materia, de quando, y como la parte mayor de los Acreedores pueda perjudicar à la menor, y ſer los Acreedores que contiene Cenſualiſtas; cuyo Credito, no ſolo dize hypoteca, y eſta mucho mas fuerte que las demàs, ſino tambien otras circunſtancias, que les hazen mas privilegiados, vt eſt ponderatum *in Allegat. num.* 61. *& ſeqq.* Se ſigue, no ſer ſubſiſtente, ni eficàz para perjudicar à Diego Pico, y

Eſ-

Eſperança Campos, cum in re pertinente ad plures, vt ſingulos vnus alteri præiudicari non poteſt, & ſemper eſt melior conditio prohibentis, niſi in caſibus exceptis, & à Iure permiſsis; Apiçela *in dict. titul.* 3. *num.* 17. Capic. Galeot. *Controverſ. lib.* 2. *controverſ.* 71. *nu.* 9. Morlà *in Empor. Iur. dict. quæſt.* 9. Antunez *de Donat. dict. cap.* 42. *num.* 81. *& ſeqq.*

8 Sin que obſte à eſto dezir la Villa: Que aunque es verdad, que eſta Concordia tiene diverſos Pactos; vno, que mira à las moratorias, ò inducias; y otro, reſpecto à dichas quinientas libras de joya; y aſsi, que aunque reſpecto de eſte Pacto parezca no eſtar comprehendida baxo dichas Diſpoſiciones, que lo eſtà baxo de ellas, eſto es, *dict. leg. fin.* en el concerniente la moratoria; pues aunque por dicha *Ley final*, videatur loqui de dilatione quinquenali; eſta expreſsion de tiempo no es limitativa, ſino demonſtrativè, apueſta por el Emperador, atendiendo, que frequentemente ſe concedian à eſte tiempo; no porque no ſe pueda conceder mayor, Melo *de Induc. quæſt.* 28. y aſsi, que aunque ſu Concordia, ò la moratoria parezca excederle, no por eſſo dexa de eſtar comprehendida, y hablar de ella dicha Diſpoſicion final, nam quæ cauſa demonſtrationis apponuntur, non reſtringunt Diſpoſitionem. Mand. *conſ.* 556. *numer.* 26.

9 Pero quan inſubſiſtente ſea eſta Aſſercion, patet ex ſeqq, Lo primero: Porque verba præcipuè Legis, ſemper cenſetur appoſita reſtrictivè; Surd. *de Aliment. titul.* 9. *quæſt.* 30. *num.* 41. Maximè quando continent tempus, quia tempus appoſitum in Diſpoſitione maximè Legis, cenſetur appoſitum pro forma, quæ ex ſe eſt limitativa, & reſtrictiva; Mendez *in Praxi Luſitana*, *lib.* 3. *cap.* 22. *numer.* 54. Gail. *lib.* 2. *obſervat.* 155. *num.* 1. Afflict. *controverſ.* 34. *num.* 10. Roland. *conſ.* 72. *num.* 71. *lib.* 3.

10 Lo

10 Lo otro: Porque es vn Supuesto no facil de fundar, que ante Constitutionem Iustiniani estuviessen en vso este genero de inducias, aunque lo estuviessen de Acreedor à Acreedor, como advierte Melo *quæst.* 1. *numer.* 18. *& seqq. & quæst.* 2. *numer.* 11. diziendo, averlas introduzido dicho Emperador. Et consequenter, cum deficiat suppositum, in quo fundari posit dicta asserta frequencia deficit suppositio, & argumentatio super eo fundata, Tort. *de Maior. Ital. tom.* 1. *cap.* 41. *proposit.* 12. *num.* 113.

11 Lo otro: Porque tambien es insubsistente el dezir, que la mayor parte de los Acreedores puede conceder à mayor tiempo de cinco Años dilacion al Deudor; porque siendo, como llevamos dicho, apuesto *in dict. leg. fin.* el dicho tiempo, pro forma, nec à Iudice, neque à Parte alterari potest; Francus *in cap. Cum si Romana, nu.* 7. *& seqq. de Appellationib.* Barthol. *in Authentic. Si tamen, nu.* 3. *Cod. de Tempor. appell.* Mend. *dict. lib.* 3. *cap.* 22. *num.* 54. Salgad. *de Protect. part.* 3. *cap.* 9. *num.* 60. Minsinger. *lib.* 2. *observat.* 68. Nevizan. *consl.* 41. *nu.* 29. *& seqq.* Et quod propter hanc rationem maior dilatio à Creditoribus concedi non posit Debitori in præiudicium partis minoris, quam quinquenij, dicunt Apiçel. *in Tutamin. Pauper. de Dilat. quinquen. num.* 39. vbi amplius dicit ex Paul. de Castr. quod si ad maius tempus, concedatur etiam intra quinquenium, est inutilis, in cuius dicti corroborationem plures rationes ponderat quibus addo vnam non in elegātem deductam ex Bald. *in leg. Quæcumque, sub num.* 3. vers. *Vnde si sit Cod. de Bon. quæ liberis obveniunt,* vbi postquam dixit, quod decenium est longum tempus, ait, quod si concesio fit vltrà licitum non valet in eo, quod licitum est, quia in factis contra Legem si non valet, quod fit vltrà non valet etiam, quod fit intra, sequitur Apiçelam, Toro *in Compendio Decisionum, part.* 3. *fol.* 303.

 verb.

to, que lo corrido en los veinte Años, respecto de los ocho Dineros, importa 12580. libras, las que aviendose de pagar à media Paga; esto es, à seis Dineros por libra, precisan, para su satisfacion cumplida, que passen quarenta Años; que adjuntandose estos con los veinte, vienẽ à ser sesenta Años, & sic, que la dilacion, ò moratoria, que se pacta, y conviene, es deste tiempo, & consequenter, muy diversa de la quinquenal, de la que habla dicha *Ley final, Cod. Qui bonis cedere poßunt*: Se sigue, que no puede estar, ni està comprehendida baxo su Disposicion, dispositio loquens de vno tempore, non habet locum, nec verificatur in alio, *leg. Servitus, ff. de Servitutib. Vrbanor. Prædior.* Cæs. Afflict. *controvers. 34. num.* 8. & consequenter, quod respectu illius, non poterit maior pars præiudicari minori; nam in re communi, vt est dictum vnus, non potest alteri præiudicari, & Dispositio *dicta Lege fin.* vt exorbitans, & continens Ius iniquum extendi non potest; Capic. Galeot. *Lib. Controvers. controvers.* 71. *numer.* 9. Franch. *dict. decis.* 82. *num.* 3. *& seqq.* Afflict. *dict. decis.* 288. Maximè in præiudicium Creditorum hypothecariorum, præcipuè Censualistarum, Apiçel. *dict. titul.* 3. *num.* 17.

16 Lo segundo, y puesto caso, que los Acreedores pudiessen hazer otras Concertaciones, y Convenios, que los expressados en dichas Leyes, supliendose su Disposicion de otras; aun es fixo, y constante, que esta Concordia, ò Pactos, arriba dichos, y mencionados, no deben ser subsistentes, en perjuizio de Diego Pico, y Esperança Campos, como exorbitantes à toda razon, y tan injustos, è iniquos, como poco conformes à Derecho, y perjudicales, & quando pars maior decernit iniusta, aut iniqua, aut quę non sunt in ratione posita, non potest præiudicare minori, & ista potest reclamari, vt reclamaverunt per contradictionem, & oppositionem

Di-

Didacus Pico, & Sperantia Campos, & Iudex non potest ea confirmare, cum Iudex ea, qui Iuri, & rationi non consonant, & continent iniquitatem decernere non debet, cum sit Homo bonus, rationis, & iustus; Paulo de Castro *in leg. Suum Hæredem, §. Hodie, num. 5. ff. de Pactis*, Valençuel. *cons.* 114. *num.* 34. *& seqq.*

17 Y que sea sumamente exorbitante, y contra toda razon, è injusta, & continens non modicam iniquitatem, lo manifiestan sus Pactos: Pues què mayor exorbitancia, contra toda razon, y Derecho, è iniqua? Moratoria ex se est res iniqua, devians à iustitia, ratione, Iuri etiam Divino; Capic. Galeot. *d. ct. controvers.* 71. *nu.* 9. Thesaur. *decis.* 186. *num.* 2. Bardelon. *in cons.* 38. *num.* 51. *& seqq.* Natta *in cons.* 591. que concederla por espacio de sesenta Años, como se lleva anotado: vt quilibèt prudens Iudex iudicabit.

18 Sin que pueda servir de pretexto el dezir, que durante dicho tiempo, el Acreedor percibe, y và percibiendo alguna porcion de su Debito; circunstancia, que templa el perjuìzio, que puede causar, y contiene dicha dilacion: Porque tal circunstancia, no sè como puede templar el perjuìzio de ella, quando por sì es, y se reputa por nosciva, y lesiva; ob plura incommoda, quę continet; solutio enim partialis plura incommoda dicit, & est diminutio debiti; *leg. Planè, ff. Familiæ erciscund.* Surd. *de Aliment. titul.* 5. *quæst.* 7. *num.* 55. Leotard. *de Vsur. quæst.* 67. *num.* 31. *&* 34. Quod maiori ratione procedit si est modica, cum tanto minus videatur solvi; como en nuestro Caso lo es, particularmente respecto los quatro Dineros, por los doze de Pension por cada libra, en el dicho espacio de veinte Años; ad Text. *in leg. Si oleum* 10. *§. fin.* ibi: *Nam ecce in primis si modica summa sit, ff. de Dolo malo*: Por lo que es fixo, que no avrà Hombre, mediocris iudicij, que no

 esti-

estimàra mas, que la Villa en algunos Años no pagàra cosa alguna, que no ir cobrando del modo que se contiene en dicho Pacto, padeciendo à vn mismo tiempo el perjuizio, que lleva consigo la dilacion; y mas si es larga, como lo es en nuestro Caso, y el que trae tambien consigo la Paga particular, y parcial.

19 Y en este particular, tengo por ociosas las ponderaciones: Y solo suplico à V.Mag. se sirva, detener algo su soberana Consideracion, sobre dicho Pacto, y sobre lo que los Doctores dizen, en orden à la dilacion, y quan perjudicial le es al Acreedor, y mas si es larga; como tambien, quan dañosa, è inconmoda le es tambien la Paga parcial, y particular: Y que en caso de poder ser de algun vtil (quod negatur) quan poco es, y que no es compensable con el perjuizio de vna dilacion larga, y mas la nuestra, siendolo tanto: Y con esto, entiendo, quedarà bien calificada mi Assercion, y Propuesta; y conocido lo irracional, injusto, è iniquo de dicho Pacto, y de la Pretension de la Villa.

20 Muestra tambien dicha realidad el otro Pacto de la joya, que es, que todos los Años se expongan à ella quinientas libras, y que el Acreedor à quien cayere las aya de tomar, haziendo Quitamiento de otra tanta cantidad: Pues este Pacto, quien puede dudar ser deviante à toda razon, y Derecho; pues segun el invito Creditore, Census redimi non potest per partes ob plura incommoda, & præiudicia, quę continet Redemptio partialis; Gratian. *Disceptat. cap.* 223. *num.* 4. Et melius *cap.* 717. *num.* 20. *& seqq.* Merlin. Rota *decis.* 822. *num.* 2. Leotard. *de Vsur. quæst.* 67. *num.* 30. *& seqq.* Marescot. *Variar. lib.* 2. *cap.* 61. *num.* 18. Rodriguez *de Redditib. lib.* 1. *quæst.* 18. *num.* 37. *& lib.* 2. *quæst.* 16. *num.* 34. Rebell. *part.* 1. *de Obligat. Instrument. lib.* 10. *quæst. vltima*, Sarmient. *Select. lib.* 7. *cap.* 1. *nu.* 27. Spin.

de

*de Test.in Gloss.Rub.part.*13.*nu.*37.verſ. *Quaratione,* Pat. Molin.*de Iustit.& Iur.tom.*2.*disput.*393.*nu.* 9.

21 Y aunque algunos han querido dezir lo contrario,como Cenſio *de Censib. quaſt.*110. Iulius Caponius *Disceptat.cap.*117.*num.*10.& *seqq.* Vela *dissert.* 34.*num.* 48. & *seqq.* Cuya opinion dize ſer falſa Pater Leonell.*in Gloss.ad Constitut.Pij V. ſuper Cēſib.cap.*22. Et eius opinio à Rota Romana, ſæpè ſæpius fuit reprobata, vt patet per plures Deciſiones, quas refert idem Gratian. expreſsè reprobans Cenſium, qui etiam benè, & doctè reprobatur à Leotard.*in dict. quaſt.*67. *ex numer.*30. Con todo, dizen, que la Redempcion hà de ſer de alguna parte conſiderable, à lo menos de la mitad, cum partis appellatione veniat dimidia; *leg. Etiam partis, ff.de Vſufruct. leg.Nomen filiorum, §.Portionis, ff.de Verbor.significat.* Cenſi.*in dict.quaſt.*110.*num.*20. Iulius Capon. *dict. cap.*117. *num.*11. Vela *dissert.*34. *num.*50. qui *num.* 51. reprueba à Piçarr. *ad Statut. de Guadalup.gloss.*5. verbo, *En gracia de redimir*; & verbo, *En todo, o en parte,* diziendo: *Perperam affirmasse, quod minore dimidia invito Creditore Redemptio Census fieri possit.*

22 Y las dichas quinientas libras no equivalen à la mitad de los Cenſos de Diego Pico, y Eſperança Campos; pues el vno es, como llevamos dicho, de 13U935. libras, y el otro de 1U200. libras, cuya mitad es mayor que la dicha cantidad; y aunque equivalga à la que correſponde al otro Cenſo de mil libras, eſta circunſtancia es de ninguna conſideracion, ni valor, para dar fuerça à dicho Pacto; pues ſiendo inutil, è invalido, reſpecto à los otros Cenſos, lo es tambien reſpecto de eſte: cum vtile per inutile vitietur, Valençuel. *conſ.* 87. *num.* 91. & *seqq.*

23 Aumentaſe lo dicho, calificandoſe nueſtra

Aſſer-

Assercion, si se considera, incluirse, y contenerse en ella tambien, el que dicha Redempcion particular de las quinientas libras la hà de hazer el Acreedor sin percibir lo corrido de las Pensiones, respectivè à ellas; pues se pacta, que lo corrido, en quanto à los ocho Dineros, se aya de pagar despues de los veinte Años à media Paga; esto es, à seis Dineros: & hoc summè deviat à Iure, cum ex illo minimè procedat Redemptio Census, nisi solutis decursis; Peguer. *decis.* 261. Censi. *de Censib. dict. quæst.* 110. *num.* 7. *& quæst.* 111.

24. Conque resultando por todo lo dicho, que la Concordia, que se trata contiene tantas exorbitancias, vt sunt dicta Pacta, deviantes à ratione, & Iure reddendo eam irrationabilem, iniustam, & iniquam, ob plura, & magna præiudicia, quæ continet difformia Iuri, & rationi: Se sigue lo que llevamos dicho, que aunque fuesse dable poder hazer los Acreedores otras Concertaciones, ò Convenios, en perjuìzio de la parte menor, que los expressados, *in dictis Legibus; leg. Et suum Hæredem, §. Hodie, leg. fin.* Y que estuviesse hecha segun, y como previene el Derecho para su subsistencia legal, que no es eficàz, ni tiene valor, ni se debe tener por tal, en perjuìzio de Diego Pico, y Esperança Campos, vt irrationalis, iniusta, & iniqua; mayormẽte contradiziendo el estar à ella: cum in his casibus sufficit sola contradictio, Valenç. *cons.* 114. *nu.* 34. ibi: *Vnde potest quis ex contradictione sola prosequi corã Superiore, vt gestum per maiorem partem, minus rationabiliter retractetur; Argument. cap. Cum concertationi, de Appellat. lib. 6. sequitur idem Abb. in cap. Cum olim* 34. *nu.* 10. *ff. de Testib. Dicens necessariam, non esse appellationem, nec mirum cum contradictio sit, species appellationis; Authentic. Si quis litigantium, vbi Bald. num.* 1. *Cod. de Episcop. Audientia.* Et Iudex ea, quę sunt iniqua, iniusta, & non consona rationi, decer-

cernere non debeat, & major pars nunquam prævalet minori, quando ista est sanior; Paulo de Castro *in d. leg. Suum Hæredem, §. Hodie, nu.* 5. & ibi Alexand. Apiçel. *de Tutami. Pauper. tit. de Dilat. quinquen. n.* 18. vers. *Et si minor*, Strac. *de Decoct. p.* 6. *n.* 17. Valenç. *dict. cons.* 114. *num.* 34. Mayormente siendo Acreedores Censualistas, y ser los Censos, y sus Pensiones Creditos notablemente privilegiados por el Derecho, y particularmẽte por los Fueros, queriendo, que su Paga sea efectiva, y executiva, y se mantengan ilesos, por depender de ellos la Publica Vtilidad, *For.* 58. *&* *For.* 59. *de Iur. Emphytheutic. vt in allegat.* 114.

25 Y esto, sin que de ello se pueda à V.Mag. apartar la Sentencia que alega la Villa, dada à favor de Traygue-ra, sobre otra Concordia, semejante à la nuestra: Porque V.Mag. no està çeñido à seguir Exemplos; Dom. Crespi *in observat.* 222. *num.* 220. ibi: *Princeps tamen, vel Senatus Supremus, qui eas Sententias tulit, ac ex Potestate sibi commissa (vt ita dicam) has Leges condidit, eis non ita adstringitur, vt si viderit iustum, nequeat eas revocare; immò tenetur, quia quod alijs inferioribus Lex est, Senatui ipsi tantum est exemplum, quibus iudicandum non est.*

26 Ni tampoco la Assercion dicti Domini in memorata, *obser.* 112. *n.* 13. Pues ademàs de lo q̃ llevamos dicho sobre ella, & non est mirum, quod dixerim fidem ei non esse dandam, cum hucusque nullus Doctor contrarium dixerit: In Senatu Pedamontano non fuit data fides cuidam Assertioni Petri Rebufi referentis, & scribentis in vno ex suis voluminibus certas Constitutiones Regias, & fuit Præses Magni Senatus Parisiensis, & scripsit in nostra Iurisprudentia plura erudita Volumina, & iudicatum fuit contra Partem eius Assertionem allegantem, quia de assertis non constabat legitimè in

Actis, & Doctori in his, quę sunt facti, non erat credendum; Cacher. *in decis.* 141. *num.* 15. *& seqq.* Se dize, què dato casu; quod fides videretur dari, quod non credo; cum Authoritas dicti Domini, non debeat esse tanta, vt vincat omnem Iuris Dispositionem ei fidem in tali dicto denegantem, maximè cum appareat Sententiam supra relatam, inter Ioannem Sesse, & Lucam Gombau, non conformari cum eo: & qui peccat in vno factus, est omnium Reus: Aun no es deduzible para los terminos de nuestro Caso; pues solo lo què pareçe dezir, es, què la mayor parte de los Acreedores puede perjudicar à la menor, & si Censuali, concediendo moratoria al Deudor: Y aunque no explica, què moratoria, se debe entender hablar de la quinquenal, cum Iura non loquantur de alia, & Doctor semper intelligitur loqui attentis terminis Iuris; y mas citando, y trayendo en corroboracion de su dicho la referida Sentencia, què habla de dilatione quinquenali: & Doctor intelligendus est loqui secundum Iura, quę allegat Barthol. *in leg. Non solum, §. Liberationis, ff. de Lib. Legat. & leg.* 1. *Cod. de Infant. exposit.* Y nuestra Concordia no contiene, ni habla de esta moratoria, sino de mucho mayor, & longissima, vt est dictum, & sic de diversa: & verba loquentia de vno tempore, non verificantur in alio; *leg. Si servitus, ff. de Servitut. Vrbanor. Prædior.* Y otros Pactos, y cosas, ademàs de ella, como son las dichas, que la diversifican totalmente, qualitas enim adiecta enti mutat eum in aliam speciem, Barthol. *in leg. Si quis Posthumo, §. Si quis filium*, & ibi Iass. *num.* 51. *ff. de Liber. & Posthum.* Surd. *de Aliment. titul.* 9. *quæst.* 29. *num.* 12. Et sic cum sint termini nostri diversi, de quibus loquitur dictus Dominus, eius Assertio duci non potest, nec facit ad eos, ad text. *in leg. Inter stipulantem* 83. *§. Sacram*, vers. *Sed hæc dissimilia sunt, ff. de Verb. obligat.* Spadaz. *de*

Vi-

Viduis, disquisit. 42. *num.* 104. Et mihi videtur certum, que en los terminos de nuestro Caso, y Concordia, vnquam fuit decisum, nisi in sententia suprà memorata super Concordia de Trayguera, que tales Concordias valian, y tenian, y merecian ser confirmadas en perjuizio del Acreedor, que no avia firmado en ellas; mayormente, stante eius contradictione, & oppositione, qui sunt termini nostri Casus: Y aunque dicha Sententia, super Concordia de Trayguera, me terret, quia est lata à tanto Senatu, cuius Doctrina, & Iurisprudentia superat omnes, vt suprema; tamen fido, quod agnitate veritate, & sic deficiente supposito, quod fuit motivum illius, vt est dictum *in alleg. num.* 74. *& num.* 94. Ac etiam, quod Iura, & Fori clamant contra dictas Concordias in præiudicium Creditoris Censuarij, ex dictis in allegatione *ex §. Secundo, & sequentibus*, ac etiam ex dictis suprà, & ex infrà dicendis: quòd non dedignabitur tàm Supremus, & iustus Senatus in contrarium iudicare, maximè cum non teneatur exemplis, vt ex suprà notatum.

27 Y menos hà de mover à V. Mag. ni inclinarle las vozes de la Villa, y sus Defensores, que no teniendo fuerça la Concordia, para obligar à Diego Pico, y Esperança Campos, que son el blanco de su conspiracion, sus Vezinos la despoblaràn, transfiriendo el Domicilio à otros Lugares, por el temor de las execuciones: Pues los tristes sucessos, ni se han de creer, ni persumir, *leg. Inter stipulantem, §. Sacram, ff. de Verbor. obligat.* Y mas estos, por ser pretextos regulares, con que se visten semejantes Comunidades, ò por mejor dezir, los que las goviernan, despues de aver engrossado con el Erario de ellas, y quieren conservarse en èl, por estos arbitrios, y abusos; Motivo porque suelen venir las Comunidades en alguna estrechèz; y si la Villa padeçe alguna, quod negatur, es por el mal govierno, y lo mismo proçede en

todas las Comunidades del Reyno; que dizen padeçerla. pues no ay causales para ella, y mas para tã grande, como publicã: Quę bella, quæ mala fata, & infortunia in Regno obvenerunt? Nulla: Lo que proçede particularmente respecto de la Villa, pues es notorio, que es vna de las que tienen el Territorio mas estendido, y abundante de todo genero de Frutos: Y es notable ligereza el querer dar à entender, que el temor de las execuciones puede precisar à sus Vezinos el que dexen sus Lares Paternos, y de vista sus haziendas; y mas quando gran numero de ellos, vt est notum, son Hombres de notables Patrimonios, y que por lo regular no ay quien no tenga plura iugera terrę.

28 Siendo, pues, esta realidad constante, como el que por razon de ella semejantes pretextos son desestimables; y porque se hallan desestimados por el señor Rey Don Alonso, *en el Fuero 59. de Iur. Emphytheutic.* confirmatorio del dicho *Fuero 57.* mandando multar al Abogado, que los alegare, para impedir la cobrança de las Pensiones; y esto, por el Motivo de governarse, y mantenerse de ellas, y de sus Censos, gran parte del Reyno, y su Publica Vtilidad; en lo que no ay duda; pues los Censos es el vnico medio con que el Reyno, y Comunidades se sustentan, y subvienen, y las Publicas vrgencias se socorren, y sus Habitadores se mantienen, de calidad, que su principal Patrimonio, ò la mayor parte, consiste en ellos, y sus Pensiones; sin el daño de tomar Dineros à Cambio, con Reditos ilicitos, y para su Paga, desnudarse de lo que les queda: Pareçe, que V. Mag. se hà de servir, desestimar la Pretension de la Villa, y declarar: Que su Concordia no es eficàz en perjuizio de Diego Pico, y Esperança Campos, para que con este Exemplar queden desarraygados estos Arbitrios, y abusos de las Comunidades, tan en daño de la Publica Vtilidad de el

Rey-

Reyno, y de sus Habitadores, que son los que quisieron desterrar dichos *Fueros 57. & 59. de Iure Emphytheutic.* & *For. final, Curiar.* 1552.

29 Y tampoco conformes à Derecho, pues segun èl, semejantes Concordias, ò moratorias, no proçeden respecto de los Censos, y sus Pensiones, en perjuizio del Acreedor, que disiente, vt præter suprà citatos Ann. Pasch. Boni. & alios dicunt Mel. *de Induci. quæst.* 12. *num.* 29. Rovit. *in Pragmatic. Pragmatic.* 3. *titul. de Cess. Bonor. num.* 11. Vbi sic fuisse dicisum refert à Senatu Neapolitano, ex eo, quod Censuarij dicuntur, & sunt Domini Census: quam Decisionem commemorat, & dicit esse magnam Apiçel. *in Tutami. Paup. de Dilati. tit.* 1. *in Addition, num.* 100. quod in nostro Regno, vt notavimus *suprà num.* 64. sine dubio, & maiori ratione procedit cum sint etiam Domini rei censuatæ, ex D. Leon. *decis.* 1. Belluga *in Rub.* 41. *num.* 15. vers. *Advertè.* Ni à las Comunidades, y Vniversidades, como es la Villa, competerles, ni gozar del beneficio, *dictæ leg. fin. Cod. Qui bon. ceder. poss.* ex eo, que este se entiende, y es concedido *miserationis gratia, ratione impotentiæ, & infortunij, & Vniversitas vnquam dicitur impotens, & impossibile videtur, quod non sit solvendo, quia si in communi non habeat vnde satisfacere possit, singuli de Vniversitate sunt, tunc exigendi ex impositione Collectæ, inter Cives ipsis etiam invitis*, vt dicit Apiçel. *in Tutam. Pauper. tit.* 1. *de Dilati. quinquen. num.* 118. vbi propter ea, & aliaque ponderat, affirmat, & tenet terminanter, quod Beneficium, *dict. leg. fin. Cod. Qui bonis cedere possunt*, non procedere respectu similium, & dictarum Vniversitatum, cum in illis cesset causa suæ concessionis, scilicèt, paupertas: & quod ita fuit decisum, ibi: *Et ita audivi fuiße decisum in Sacr. Cons. Neapolit. in Causa Dilationis prædictæ inter Vniversita-*

sitatem Noia, & illum de Lantaro, ex quo Universitas semper dicitur Solvendo, Gravet. de Antiquitat. tempor. 4. part. num. 34. cap. 320. leg. 2. ff. de Fund. dot. S. S. C. S. S. C.

Lic. D. Dionisio Rugerio.